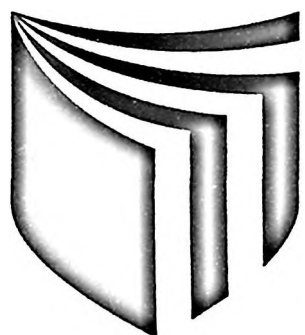


UNIVERSIDAD CESAR VALLEJO  
FILIAL PIURA



**UCV**  
**UNIVERSIDAD**  
**CÉSAR VALLEJO**

TESIS

Autonomía Privada frente a la disfuncionalidad de la Cláusula  
Penal

ANTON MARTINEZ, Lucía del Pilar

APROBADA EN CONTENIDO Y ESTILO POR

---

PRESIDENTE

---

SECRETARIO

---

VOCAL

## Dedicatoria

*A mi esposo, mis pequeños amores Andy y Joshua; a mis padres; por haber sido mi guía, dándome esfuerzo, dedicación y amor durante mi formación profesional.*

## Resumen

La autonomía de la voluntad o llamada también Autonomía Privada, es un elemento fundamental (una vez exteriorizada) para realizar determinados actos jurídicos entre los sujetos de la sociedad para que puedan satisfacer sus necesidades.

Es por ello que lo que acuerden las partes, en virtud de este principio es de estricto cumplimiento, sin admitir modificaciones, alteraciones, cambios en el acuerdo de manera unilateral.

Así mismo, la cláusula penal es un mecanismo de protección, ante el incumplimiento total o parcial de la obligación contractual por uno de los sujetos de la relación jurídica que perjudica al sujeto opuesto.

Al permitir la intervención del juez para modificar la penalidad, no sólo se afecta la funcionalidad para lo cual fue creada dicha figura, sino que vulnera el principio base que da origen a todos los actos jurídicos, nos referimos a la Autonomía Privada.

Por ende, creemos conveniente que es necesaria la modificación del artículo 1346º del código civil, por un artículo que adopte la postura de la inmutabilidad absoluta pero añadiendo la solución brindada por la teoría del análisis económico del derecho, que consiste en que para evitar la intervención de un tercero a la relación contractual (juez) y no se vulnere ni desnaturalice la figura jurídica de la cláusula penal, las partes deben actuar con diligencia y tomar conocimiento de todos los aspectos relacionados al acto jurídico a celebrar para no estipular cláusulas sobrevaloradas o infravaloradas.

## Introducción

A lo largo de la historia del derecho se ha venido considerando que en una relación contractual u obligacional existe un sujeto activo y un pasivo o dicho en términos coloquiales un sujeto fuerte (acreedor) y sujeto débil (deudor).

Como podemos apreciar, este ha sido motivo para que las diferentes legislaciones, en su mayoría, estipulen normas a favor de eliminar el abuso del derecho, como es el caso de nuestro código civil peruano, que específicamente en su artículo 1346° bajo dicha premisa, permite la intervención del juez para modificar una penalidad a pedido del deudor, ocasionando una vulneración al principio base de todo acto jurídico que es la autonomía privada, además de desnaturalizar y afectar la funcionalidad de la cláusula penal.

Existiendo así un peligro en el mercado, en la sociedad porque con dicho artículo no se puede garantizar la libertad de contratación, no se puede asegurar la plena eficacia los acuerdos contractuales y mucho menos de las penalidades libremente pactadas; porque al acudir al órgano jurisdiccional, en virtud de dicho artículo, el deudor puede lograr, en la mayoría de los casos, que se le disminuya la penalidad establecida.

Con lo antes expuesto, deducimos que la calificación jurídica del sujeto débil de la relación contractual no siempre va a recaer en el deudor, sino que en muchos casos como el presente, dicha calidad o investidura jurídica va a recaer en el acreedor.

Es por ello, que “La autonomía privada frente a la disfuncionalidad de la cláusula penal”, es el proyecto de investigación que tiene como finalidad dar a conocer que la postura

de la inmutabilidad relativa de la cláusula penal adoptada por nuestro ordenamiento jurídico civil genera una vulneración al principio de autonomía privada y a la naturaleza de la cláusula penal.

Por ende, a medida que se desarrolla la presente investigación, descubriremos si es pertinente que nuestro Código Civil Peruano siga adoptando el sistema de inmutabilidad relativa de la cláusula Penal o es necesario un cambio a la postura de la inmutabilidad absoluta, como medida para la protección del Principio de Autonomía Privada.

## INDICE DE CONTENIDO

### CAPÍTULO PRIMERO

#### ASPECTOS METODOLÓGICO

I.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	12
II.	FORMULACIÓN DEL PROBLEMA .....	13
III.	JUSTIFICACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN.....	14
IV.	OBJETIVOS .....	19
V.	HIPOTESIS .....	20
VI.	VARIABLES .....	20
VII.	METODOLOGÍA APLICABLE .....	20

### CAPÍTULO SEGUNDO

#### MARCO TEÓRICO

I.	ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN .....	21
II.	DESARROLLO TEORICO DE LA INVESTIGACIÓN	
	2.1 Hecho jurídico.....	22
	2.1.1 Clasificación:	
	a) Naturales.....	23
	b) Humanos.....	24
	b.1. hechos humanos voluntarios.....	24
	b.2. hechos humanos involuntarios.....	25
	2.2. Acto y Negocio jurídico	
	2.2.1Acto Jurídico .....	25
	2.2.1.1 Teoría del Acto Jurídico.....	25
	2.2.1.2 Delimitación conceptual.....	27
	2.2.2. Negocio jurídico	
	2.2.2.1. Teoría del Negocio jurídico.....	31
	2.2.2.2 Delimitacion conceptual.....	33
	a) Concepción subjetiva.....	34

b)	Concepción objetiva.....	34
2.2.2.3	Estructura del Negocio Jurídico	
2.2.2.3.1	En la doctrina tradicional	
a)	elementos esenciales.....	38
b)	elementos naturales.....	38
c)	elementos accidentales.....	39
2.2.2.3.2	En la actualidad	
a)	elementos .....	40
b)	presupuestos .....	41
c)	requisitos.....	42
2.3	Principio de Autonomía Privada	
2.3.1	Delimitación conceptual.....	43
2.3.2	teorías que analizan el principio de autonomía privada	
a)	Voluntarismo.....	45
b)	Liberalismo.....	46
2.4	Relación Jurídica.....	48
2.5	Ineficacia estructural y funcional	
a)	Ineficacia estructural.....	51
b.1)	nulidad.....	52
b.2)	anulabilidad.....	52
b)	Ineficacia funcional.....	53
b.1)	Acciones contra la ineficacia.....	53
b.1.1	La Resolución.....	54
b.1.1.1	El incumplimiento.....	55
a)	Incumplimiento Total.....	55
b)	Incumplimiento Parcial.....	55
c)	Incumplimiento Tardío.....	56
d)	Incumplimiento Voluntario.....	56

b.1.1.2 Efectos de la Resolución.....	56
b.1.2 La Rescisión .....	57
b.1.2.1. Efectos de la Rescisión.....	58
2.6    Cláusula Penal	
2.6.1 Delimitación conceptual .....	58
2.6.2 Finalidad de la cláusula penal.....	62
2.6.3 Funciones de la cláusula penal .....	63
2.6.3.1 Función indemnizatoria .....	63
2.6.3.2 Función sancionadora .....	65
2.6.3.3 Función reparadora.....	67
2.6.4 Exigibilidad de la cláusula penal.....	68.
2.6.5 Oportunidad y Accesoriedad de la cláusula penal....	71
2.6.6 Efectos de la cláusula penal.....	72
2.6.7 Sistema de mutabilidad e inmutabilidad de la clausula penal en el ordenamiento jurídico peruano.....	73
a) Sistema de inmutabilidad absoluta.....	74
b) Sistema de inmutabilidad relativa.....	74
c) Sistema de mutabilidad.....	75

## CAPÍTULO TERCERO

### RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN

I.    DESCRIPCIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN	
1.1 Respuesta a la disfuncionalidad de la cláusula penal – Análisis del Art. 1346 del Código Civil Peruano.	
1.1.1 Análisis desde el derecho Comparado .....	81
1.1.2 Análisis desde el derecho Nacional.....	92



1.2 Respuesta al conflicto existente entre la cláusula penal y el principio de autonomía privada – Una visión desde el análisis económico del derecho.....	97
--	----

II. DISCUSIÓN DE RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN	
2.1 Fundamentación de la hipótesis planteada .....	105
2.2 Fundamentación de los objetivos planteados.....	106
2.3 Respuesta al problema de investigación planteado.....	107

CONCLUSIONES

RECOMENDACIONES

BIBLIOGRAFIA

ANEXOS

## INDICE DE CONTENIDO

### CAPÍTULO PRIMERO

#### ASPECTOS METODOLÓGICO

I.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	07
II.	FORMULACIÓN DEL PROBLEMA .....	08
III.	JUSTIFICACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN.....	09
IV.	OBJETIVOS .....	15
V.	HIPOTESIS .....	15
VI.	VARIABLES .....	15
VII.	METODOLOGÍA APLICABLE .....	15

### CAPÍTULO SEGUNDO

#### MARCO TEÓRICO .

I.	ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN .....	16
II.	DESARROLLO TEORICO DE LA INVESTIGACIÓN	
	2.1 Hecho jurídico.....	17
	2.1.1 Clasificación:	
	a) Naturales.....	18
	b) Humanos.....	19
	b.1. hechos humanos voluntarios.....	19
	b.2. hechos humanos involuntarios.....	20
	2.2. Acto y Negocio jurídico	
	2.2.1 Acto Jurídico .....	20
	2.2.1.1 Teoría del Acto Jurídico.....	20
	2.2.1.2 Delimitación conceptual.....	22
	2.2.2. Negocio jurídico	
	2.2.2.1. Teoría del Negocio jurídico.....	26
	2.2.2.2 Delimitacion conceptual.....	28
	a) Concepción subjetiva.....	31

b)	Concepción objetiva.....	31
2.2.2.3	Estructura del Negocio Jurídico	
2.2.2.3.1	En la doctrina tradicional	
a)	elementos esenciales.....	35
b)	elementos naturales.....	35
c)	elementos accidentales.....	36
2.2.2.3.2	En la actualidad	
a)	elementos .....	37
b)	presupuestos .....	38
c)	requisitos.....	38
2.3	Principio de Autonomía Privada	
2.3.1	Delimitación conceptual.....	39
2.3.2	teorías que analizan el principio de autonomía privada	
a)	Voluntarismo.....	41
b)	Liberalismo.....	42
2.4	Relación Jurídica.....	44
2.5	Ineficacia estructural y funcional	
a)	Ineficacia estructural.....	45
b.1)	nulidad.....	48
b.2)	anulabilidad.....	48
b)	Ineficacia funcional.....	49
b.1)	Acciones contra la ineficacia.....	49
b.1.1	La Resolución.....	50
b.1.1.1	El incumplimiento.....	51
a)	Incumplimiento Total.....	51
b)	Incumplimiento Parcial.....	51
c)	Incumplimiento Tardío.....	52
d)	Incumplimiento Voluntario.....	52

b.1.1.2 Efectos de la Resolución.....	52
b.1.2 La Rescisión .....	53
b.1.2.1. Efectos de la Rescisión.....	54
2.6 Cláusula Penal	
2.6.1 Delimitación conceptual .....	54
2.6.2 Finalidad de la cláusula penal.....	58
2.6.3 Funciones de la cláusula penal .....	59
2.6.3.1 Función indemnizatoria .....	59
2.6.3.2 Función sancionadora .....	61
2.6.3.3 Función reparadora.....	63
2.6.4 Exigibilidad de la cláusula penal.....	64
2.6.5 Oportunidad y Accesoriedad de la cláusula penal.....	67
2.6.6 Efectos de la cláusula penal.....	68
2.6.7 Sistema de mutabilidad e inmutabilidad de la clausula penal en el ordenamiento jurídico peruano.....	69
a) Sistema de inmutabilidad absoluta.....	70
b) Sistema de inmutabilidad relativa.....	70
c) Sistema de mutabilidad.....	71

## CAPÍTULO TERCERO

### RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN

#### I. DESCRIPCIÓN DE LOS RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN

1.1 Respuesta a la disfuncionalidad de la cláusula penal – Análisis del Art. 1346 del Código Civil Peruano. ....	77
1.1.1 Análisis desde el derecho Comparado .....	78
1.1.2 Análisis desde el derecho Nacional.....	88

1.2 Respuesta al conflicto existente entre la cláusula penal y el principio de autonomía privada – Una visión desde el análisis económico del derecho.....	93
--	----

## II. DISCUSIÓN DE RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN

2.1 Fundamentación de la hipótesis planteada .....	101
2.2 Fundamentación de los objetivos planteados.....	101
2.3 Respuesta al problema de investigación planteado.....	103

CONCLUSIONES

RECOMENDACIONES

BIBLIOGRAFIA

ANEXOS