subsidio eclesiástico por el que la Iglesia cedió a la Corona el 10% de todas sus rentas. Sobre el particular, se presentan los medios utilizados por los feligreses para evadir el pago de esta contribución y el impacto de la cobranza en la imagen de las autoridades eclesiásticas y el decenso en el número de solicitudes de reconocimiento para el funcionamiento de las corporaciones religiosas.

El capítulo final está centrado en el análisis del gobierno local de las corporaciones a través del clero parroquial y los jueces eclesiásticos. Su estudio va dirigido a determinar en qué medida es posible considerar las asociaciones de fieles como entidades autónomas. El libro cierra con un anexo que da cuenta de las corporaciones religiosas existentes en el arco temporal establecido.

Esta monografía resulta un trabajo importante. La elección de este período del proceso histórico de las asociaciones de fieles presenta intentos de transformación antes de las reformas borbónicas. Del mismo modo, se demuestra que las autoridades eclesiásticas estuvieron inclinadas a la reforma y reorganización de las entidades y no a su extinción. El autor no se limita a estudiar una sola forma de asociación religiosa, como suelen ser las cofradías, sino despliega toda la riqueza de la práctica religiosa virreinal mediante la inclusión de hermandades, terceras órdenes, congregaciones y devociones. De igual modo, resalta el meritorio esfuerzo por recrear la actuación de los distintos actores sociales y presentar las particularidades de cada gestión episcopal en estrecha conexión con las dificultades que tuvieron que sortear en los diversos momentos históricos para hacer valer su autoridad. También se rescata la preocupación de algunos obispos como José Lanciego por impulsar la creación de entidades como las cofradías del Santísimo Sacramento y las de Ánimas del Purgatorio y no solamente los intentos de reorganización o control que pueden apreciarse en el caso de Francisco de Aguiar.

CARLOS SÁNCHEZ-RAYGADA
Universidad de Piura

CASAS, Manuel Gonzalo, *Der lukrative Schuldvertrag, eine historische-institutionelle Dekonstruktion seiner Physiognomie* (Berlin, Duncker & Humblot, 2021), 321 págs. [ISBN 978-3-428-18011-0].

El libro en recensión que constituye el resultado de una tesis doctoral en la Universidad de Heidelberg bajo la dirección del Prof. Dr. Weller. Una obra donde se gira en torno al lucro —no solo al contrato que lo genera— desde su desarrollo histórico y los marcos conceptuales, ideológicos y filosóficos de los tiempos. El centro de atención es una deconstrucción histórica institucionalista de la fisiónomía del contrato lucrativo. El libro se compone de una acabada introducción con especificación clara del problema a estudiar (pp. 15-29), los objetivos y la metodología y tres capítulos.

En el Capítulo 1 desarrolla a modo contextual la tergiversación del contrato en el mercado global. Acá cabe una reflexión sobre por qué es o no cuestionable lo

lucrativo (MAGANZANI, Lauretta, *Analisi economica studio storico del diritto: le societates publicanorum rivisitate con gli strumenti concettuali dell'economista*, in *Iura*, 53 (2002), pp. 216-242). El contexto del prurito por lo lucrativo: (i) la crisis de las ideologías; (ii) el malestar acentuado que a nivel psicológico-social de la sociedad de consumo; (iii) las importantes repercusiones que se realizan en el nivel económico-financiero (BOOSFELD, Kristin, *Gewinnausgleich: Vergleichende und systematisierende Gegenüberstellung der französischen, niederländischen und englischen Tradition*, Tübingen, Mohr Siebeck, 2015, pp. 183-198). En el libro todas estas reflexiones se focaliza en la competencia de ordenamientos jurídicos, la fragmentación de la justicia y en especial el origen de la disfuncionalidad global de la estructura del contrato: el populismo de mercado (pp. 30-54) Pero este inicio se sustenta ya en el origen de la obligatoriedad de los contratos que puede servir, por ejemplo, para delinear qué implica el principio *pacta sunt servanda* en un sistema jurídico específico y, con esto, proporcionar mayor seguridad jurídica a una sociedad. Investigar debidamente el origen del contrato obligacional bilateral, como se persigue en este escrito, permite entender y proponer soluciones a algunas fallas de la internacionalización del mercado (para un estudio detallado del contexto y visiones históricas ver MAGANZANI, Lauretta, *Economia e diritto romano (XIX-XXI sec.) Storie varie di convergenze parallele*, en LO CASCIO, Elio – MANTOVANI, Dario (coords.), *Diritto romano e economia. Due modi di pensare e organizzare il mondo (nei primi tre secoli dell'Impero)*, Pavia, Pavia U. Press, 2018, pp. 23-171) (p. 54). Según una parte de la doctrina jurídica, el acuerdo voluntario tendría capacidad de obligar por sí mismo. El ordenamiento jurídico cumpliría solo una función complementaria del contrato obligacional bilateral. La formación de este tipo de tesis fue influenciada particularmente por la Escuela del Derecho Natural, por la Teoría Apriorística del Derecho como así también por la Teoría Voluntarista del Contrato de *Immanuel Kant* (1724-1804) y de *Gerhart Husserl* (1893-1973) (pp. 33-34).

El siguiente capítulo (2) es un detallado examen histórico-filosófico del *pacta sunt servanda* y los casos de liberación o exoneración del mismo. Abarca un minucioso examen del derecho romano (pp. 55-62) en especial desde el principio de formalidad y tipicidad forzosa como expresión del marco institucional del contrato romano y el *pactum* como acuerdo informal no vinculante (comp. con JACQUES, Michel, *Gratuité en droit romain*, Bruxelles, Université Libre de Bruxelles, Institut de Sociologie, 1962, pp. 10-35). Continúa con el examen en la Edad Media y la teoría de las *pacta vestita* como heredera del principio romano de formalidad y tipicidad forzosa para luego afrontar: (i) la justificación de las vestimentas; (ii) la praxis comercial: la *aequitas mercatoria* como corrección a la no vinculatoriedad de las *pacta nuda*; y (iii) la decadencia de la teoría de las vestimentas: *ex nudo pacto actionem non nasci* como excepción (pp. 63-67) Un apartado especial por su importancia merece el derecho canónico que solidificó el con fundamentos canónicos de la vinculatorialidad y la doctrina de la *causa* como puente entre el derecho civil y el derecho canónico (pp. 68-75) (Para un detallado estudio histórico ya BARMANN, Johannes, *Pacta sunt servanda. Considérations sur l'histoire du contrat consensuel*, en *Revue Internationale de Droit Comparé*, 13/1, 1961, pp. 18-53).

El autor se adentra luego en el aporte de la Escuela del Derecho Natural con el simple acuerdo obliga. Así el supuesto de hecho del contrato: de la promesa

aceptada al consenso mutuo como acuerdo de voluntades (en la visión de Hugo Grotius) (pp. 76-90). O bien El contrato como dos *consensus unius* según Samuel Pufendorf (p. 92). A ello se le suma: (i) el contrato como *mutuus consensus* según Christian Thomasius (p. 92); (ii) la identificación del acuerdo de voluntades con el contrato obligacional en el pensamiento jurídico alemán y el aporte de Christian Wolff (pp. 93-94); (iii) finalmente la pervivencia de la *cause* como presupuesto de surgimiento de la *convention* según Jean Domat y el examen del contrato consensual en Francia de Robert Joseph Pothier (p. 94).

El estudio prosigue con el fenómeno de las codificaciones de derecho natural y la positivización del acuerdo libre de formas: (i) así el *Codex Maximilianeus Bavaricus Civilis*; (ii) el *Allgemeines Landrecht für die Preussischen Staaten* (Código General de los Estados Prusianos); (iii) el *Code Civil* francés; (iv) la codificación en Alemania: la identificación del acuerdo de voluntades con el contrato obligacional y real (pp. 94-97). En este último caso resulta vital la influencia de la Escuela Histórica del Derecho alemana en tanto la postulación del modelo contractual de la unión de declaraciones de voluntad. El significado específico del derecho romano en Europa consistió en el hecho de que se convirtió en la base intelectual de una cultura jurídica en gran parte homogénea (ver en detalle las distintas vertientes y aportes de la Escuela Histórica del Derecho al tema en MARGANZANI, Lauretta, *Economia e diritto romano (XIX-XXI sec.) Storie varie di convergenze parallele*, en LO CASCIO, Elio – Mantovani, Dario (coords.) *Diritto romano e economia. Due modi di pensare e organizzare il mondo (nei primi tre secoli dell'Impero)*, Pavia, Pavia U. Press, 2018, pp. 23-171). El *Corpus Juris Civilis* proporcionó un punto de partida esencial para una beca europea común de derecho privado. Se convirtió en una piedra angular de la tradición civil. Las codificaciones nacionales modernas son tanto una emanación de esta tradición como los intentos de reformulación de varias áreas del derecho privado, como los principios del derecho contractual europeo (comp. ZIMMERMANN, Reinhard, *Roman Law and the Harmonisation of Private Law in Europe Towards a European Civil Code*, 4th ed., Arthur Hartkamp et al., eds., Kluwer Law International, 2011, pp. 27-53).

Se puede simplificar este desarrollo en que el segundo capítulo desarrolla la historia de la liberalización de la palabra dada y demuestra que el acuerdo, históricamente, no siempre obligó. Se presenta que desde el derecho romano contrato y simple acuerdo eran antagónicos. Solo el primero generaba obligaciones prestacionales. Es decir, en aquel entonces la presencia de un marco institucional era evidente (MICHEL Jacques-Henry, *Du système de réciprocité à la société marchande ou la gratuité en droit romain*, 1992, en <http://dominique.temple.free.fr/reciprocite.php?article176> , visitado 20/2/2021). Recién cuando el consenso se independizó de las formas, triunfó la máxima *pacta sunt servanda* y se igualó el acuerdo de voluntades con el contrato. Este desarrollo tuvo lugar definitivamente en la Edad Moderna con la Escuela del Derecho Natural y las codificaciones por ella inspiradas (pp. 111-149).

Finalmente y antes de las claras y precisas conclusiones de la tesis, el capítulo 3 desarrolla el origen de la fuerza vinculante del acuerdo obligacional lucrativo. Parte de la fuerza vinculante del contrato lucrativo y su relación con una serie de postulados: (i) un primero de carácter ético la persona con libertad de voluntad;

otro económico, el *homo oeconomicus* con especial estudio de la Teoría Voluntarista de Gerhart Husserl (la voluntad como origen de la validez de todo el derecho) (pp. 175-184). Una vez exhibido este conflicto global, se deben deconstruir las premisas de esta ideología. Ante esta independencia del acuerdo contractual del cumplimiento forzoso de determinadas formas se planteó de dónde venía su fuerza vinculante. Previamente solo los canonistas habían buscado en profundidad justificar el principio de la vinculatoriedad de los acuerdos libres de forma. Pero luego de perder vigencia el principio contractual romano y desaparecer, con esto, la presencia explícita de la autoridad social, surgió un especial interés en este debate: ¿el acuerdo bilateral obliga —como sugiere la ideología del contractualismo— por sí mismo? (SHARP, Malcolm P., *Pacta Sunt Servanda*, en *Columbia Law Review*, 41/5 (May, 1941), pp. 783-798).

Se sostiene que los ordenamientos jurídicos modernos parten, para diseñar el derecho contractual, del modelo de persona ética y económica con libertad individual y atribuyen a ella la competencia de generar consecuencias jurídicas mediante el contrato (pp. 186-249).

Detrás de esto subyace, en última instancia, la ideología del contractualismo y sus premisas, es decir, la concepción de que el Estado o una autoridad similar es solo auxiliar del contrato obligacional bilateral: un acuerdo obligaría per se y el comportamiento humano estaría determinado por una propensión natural al trueque lucrativo (pp. 253-262).

Las tesis propuestas por el autor parten de que ninguna de estas posturas en lo histórico y filosófico convence en su totalidad. Pues de un estudio de la historia y de la fisonomía del contrato en el mercado surge que no solo la obligatoriedad de un acuerdo (Teoría del reconocimiento), sino también el establecimiento del intercambio lucrativo como forma de organización económico-social dependen de la presencia de un marco institucional. Los dos elementos de los que parte la ideología del contractualismo necesitan, por lo tanto, de una autoridad (comp. pp. 140-184). Por eso, este trabajo busca exponer principalmente que sin marco institucional el acuerdo no obligaría ni el intercambio lucrativo se manifestaría como principio de conducta dentro de una sociedad (PISTER, David, *Pacta sunt servanda. The Ethics of Contract in Robert Walser's Jakob von Gunten*, en *Figuratione*, 1/11, 2011, pp. 113-126).

ÁLVARO PÉREZ RAGONE

Universidad Católica del Norte (Chile)

Universidad San Pablo-Tucumán (Argentina)