

CARLOS IGNACIO JARAMILLO J.

Profesor y Ex Decano Académico de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Pontificia Universidad Javeriana. Doctor por la Universidad de Salamanca (Ph. D.), Ex Magistrado de la Corte Suprema de Justicia, Conjuez de la Corte Suprema de Justicia, Miembro Correspondiente de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, Árbitro y Miembro de la Corte de Arbitraje de la Cámara de Comercio de Bogotá, Colegiado de Número del Colegio de Abogados Comercialistas, Miembro del grupo de investigación en Derecho Privado y del Centro de Estudios de Derecho Privado de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad Javeriana, Ex Presidente de la Asociación Colombiana de Derecho de Seguros, ACOLOSE y Ex Presidente Mundial de la Asociación Internacional de Derecho de Seguros, AIDA.

DERECHO PRIVADO

ESTUDIOS Y ESCRITOS

DE DERECHO PATRIMONIAL

TOMO II

Derecho de obligaciones

PROEMIO

Profesor SERGIO MUÑOZ LAVERDE



CEDEP | Centro de Estudios
de Derecho Privado



COLECCIÓN ESTUDIOS

ÍNDICE GENERAL

| | |
|-------------------------------|------|
| PLAN GENERAL DE LA OBRA | IX |
| COLECCIÓN ESTUDIOS..... | XVII |
| EL AUTOR | XIX |
| PRESENTACIÓN | XXV |
| PROEMIO | XXXV |

CAPÍTULO I LAS OBLIGACIONES CÉNTRICAS O PRIMARIAS Y LOS DEBERES SECUNDARIOS DE CONDUCTA

—REFERENCIA ESPECIAL A LA OBLIGACIÓN GALÉNICA
Y AL CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS MÉDICOS—

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. OBLIGACIONES Y DEBERES A CARGO DEL MÉDICO: LA OBLIGACIÓN GALÉNICA | 6 |
| 1.1. PROLEGÓMENOS Y DESCRIPCIÓN GENERAL DE LOS DEBERES DE PRESTACIÓN —PRIMARIOS Y SECUNDARIOS—..... | 6 |
| 1.2. SUCINTO EXAMEN INDIVIDUAL..... | 12 |
| 1.2.1. <i>DEBER CÉNTRICO O PRIMARIO DEL MÉDICO</i> | 16 |
| 1.2.2. <i>DEBERES SECUNDARIOS DE CONDUCTA A CARGO DEL MÉDICO</i> | 20 |
| A. <i>Deber de información</i> | 21 |
| 1. <i>Generalidades</i> | 21 |
| 2. <i>Proyección del deber de información</i> | 22 |
| 3. <i>Precisión terminológica: 'consentimiento informado'</i> | 24 |
| 4. <i>Cometido, importancia y fundamento del deber de información</i> | 25 |
| 5. <i>Exigencias extrínsecas del deber de información</i> | 28 |
| 6. <i>Destinatarios</i> | 30 |
| 7. <i>Alcance y cumplimiento del deber de información</i> | 33 |
| 8. <i>Excepciones del deber de informar: exoneración de responsabilidad médica</i> | 36 |
| 9. <i>Posición de la jurisprudencia</i> | 41 |
| B. <i>Deber de guardar el secreto médico</i> | 45 |
| 1. <i>Generalidades, fundamento y extensión</i> | 45 |
| 2. <i>Regulación legal</i> | 48 |
| 3. <i>Limitaciones e inaplicabilidad del secreto médico</i> | 48 |

| | | |
|----|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 4. | <i>Posición de la jurisprudencia</i> | 52 |
| C. | <i>Otros deberes médicos</i> | 53 |
| 1. | <i>El deber de contar con conocimientos, de poseer habilidad o pericia, y de actualización</i> | 54 |
| 2. | <i>Deber de continuar con el tratamiento prescrito e iniciado con antelación</i> | 56 |
| 3. | <i>El deber de disponer del material e instrumental adecuados</i> | 57 |
| 4. | <i>El deber de prescripción farmacéutica y el deber de certificación y de documentación (la historia clínica)</i> .. | 57 |
| 2. | OBLIGACIONES Y DEBERES A CARGO DEL PACIENTE | 60 |
| A. | <i>OBLIGACIÓN DE PAGAR LOS HONORARIOS MÉDICOS</i> | 60 |
| B. | <i>Deberes de cooperación oportuna y efectiva a cargo del paciente</i> | 64 |
| 1. | <i>Deber de cooperación respecto del tratamiento recomendado</i> | 65 |
| 2. | <i>Deber de cooperación en torno al suministro de información veraz</i> | 70 |

CAPÍTULO II OBLIGACIONES, CARGAS Y DEBERES DE CONDUCTA

—SU ANÁLISIS E INCIDENCIA EN LA ESFERA DEL CONTRATO DE SEGURO—

| | | |
|------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. | CONDUCTAS Y COMPORTAMIENTOS DE LOS CONTRATANTES DEL SEGURO. ESPECIAL REFERENCIA AL TOMADOR-ASEGURADO. | 77 |
| 1.1. | <i>OBLIGACIÓN, CARGA Y DEBER JURÍDICO. ORIGEN SOMERO DE ESTE TRINOMIO</i> | 81 |
| 1.2. | <i>OBLIGACIONES Y CARGAS RADICADAS EN CABEZA DE LOS CONTRATANTES. SU DISTINCIÓN, NATURALEZA Y CARACTERIZACIÓN GENERAL</i> | 86 |
| 1.3. | <i>NOCIÓN JURÍDICA DE CARGA. ESTRUCTURACIÓN Y “MODUS OPERANDI”</i> | 97 |
| 1.4. | <i>GÉNESIS, PROCEDENCIA Y OBJETO DE LAS CARGAS</i> | 101 |
| 1.5. | <i>PROYECCIÓN DE LAS CARGAS EN EL DERECHO CONTRACTUAL</i> | 105 |
| 2. | CARGAS, OBLIGACIONES Y DEBERES EN EL CONTRATO DE SEGURO. ESTRUCTURACIÓN Y TERMINOLOGÍA IMPERANTE | 106 |
| 2.1. | <i>PROYECCIÓN GENERAL DE LAS CARGAS EN EL CAMPO DEL CONTRATO DEL SEGURO</i> | 111 |
| 2.3. | <i>INCIDENCIA DEL ESTADO DEL RIESGO EN LA CONFIGURACIÓN DE LAS CARGAS</i> | 117 |
| 2.4. | <i>CARGAS PRESINIESTRO</i> | 118 |
| 2.5. | <i>CARGAS POS-SINIESTRO</i> | 120 |

CAPÍTULO III OBLIGACIONES DE MEDIOS Y DE RESULTADO

—ESPECIAL REFERENCIA A LA TIPOLOGÍA
DE LAS OBLIGACIONES QUE PARA EL PROFESIONAL EMERGEN
DEL CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS MÉDICOS—

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. PLANTEAMIENTO GENERAL Y ENCUADRAMIENTO DE LAS OBLIGACIONES DE MEDIOS Y DE RESULTADO | 125 |
| 2. GÉNESIS Y CONSOLIDACIÓN JURÍDICA DE LA CLASIFICACIÓN ... | 127 |
| 2.1. SIGNIFICADO DE LAS OBLIGACIONES DE MEDIOS | 129 |
| 2.2. SIGNIFICADO DE LAS OBLIGACIONES DE RESULTADO | 132 |
| 3. PRIMORDIALES CRITERIOS EMPLEADOS PARA SU CLASIFICACIÓN | 134 |
| 4. IMPORTANCIA DE LA DISTINCIÓN: BREVE REFERENCIA A LA CARGA DE PRUEBA | 138 |
| 5. LAS OBLIGACIONES DE MEDIO Y DE RESULTADO EN EL EJERCICIO DE LA MEDICINA | 146 |
| 5.1. SU PROYECCIÓN INDIVIDUAL EN LA CIENCIA MÉDICA..... | 146 |
| 5.2. SUS PRINCIPALES CRÍTICAS Y RÉPLICAS | 150 |
| 6. POSICIÓN ASUMIDA POR LA JURISPRUDENCIA NACIONAL Y FORÁNEA EN EL CAMPO DE LA ACTIVIDAD MÉDICA | 162 |
| 6.1. ESPAÑA..... | 162 |
| 6.1.1. SENTENCIA DEL 23 DE SEPTIEMBRE DE 1996 | 163 |
| 6.1.2. SENTENCIA DEL 9 DE JUNIO DE 1997 | 163 |
| 6.1.3. SENTENCIA DEL 8 DE SEPTIEMBRE DE 1998..... | 163 |
| 6.2. ARGENTINA..... | 163 |
| 6.2.1. SENTENCIA DEL 29 DE AGOSTO DE 1977 | 163 |
| 6.2.2. SENTENCIA DEL 5 DE NOVIEMBRE DE 1981 | 164 |
| 6.3. COLOMBIA..... | 164 |
| 6.3.1. SENTENCIA DEL 5 DE MARZO DE 1940 | 164 |
| 6.3.2. SENTENCIA DEL 26 DE NOVIEMBRE DE 1986 | 164 |
| 6.3.3. SENTENCIA DEL 30 DE ENERO DE 2001 | 165 |

CAPÍTULO IV RÉGIMEN JURÍDICO DEL ANATOCISMO EN COLOMBIA

—CONSIDERACIONES EN MATERIA CIVIL Y EN MATERIA MERCANTIL. NO
ESTÁ PROSCRITO EN MATERIA MERCANTIL, SIEMPRE QUE SE CUMPLAN LOS
REQUISITOS SEÑALADOS POR EL ARTÍCULO 886 DEL CÓDIGO DE COMERCIO—

| | |
|--------------------------------------------------------|-----|
| SENTENCIA DEL 19 DE NOVIEMBRE DE 2001. EXP. 6480-..... | 169 |
|--------------------------------------------------------|-----|

CAPÍTULO V LA CORRECCIÓN MONETARIA

-CARACTERIZACIÓN GENERAL Y PROCEDENCIA DE LA MISMA EN CIERTAS HIPÓTESIS PARTICULARES. SUBROGACIÓN ASEGURATICA Y RESTITUCIÓN DEL PRECIO CON OCASIÓN DE LA RESCISIÓN POR LESIÓN ENORME-

| | |
|--------------------------------------------------------|-----|
| SENTENCIA DEL 19 DE NOVIEMBRE DE 2011. EXP. 6094 | 180 |
| SENTENCIA DEL 13 DE DICIEMBRE DE 2001. EXP. 6480..... | 200 |
| SENTENCIA DEL 18 DE MAYO DE 2005. EXP. 0832-01..... | 203 |

CAPÍTULO VI LA LESIÓN ENORME

-CONSIDERACIONES EN TORNO A SU RÉGIMEN JURÍDICO, SU NATURALEZA, PRESUPUESTOS Y SU CARÁCTER EXCEPCIONAL. IMPROCEDENCIA DE LA APLICACIÓN EXTENSIVA O ANALÓGICA DE LA FIGURA A LOS CASOS DE DACIÓN EN PAGO-

-SENTENCIA DEL 6 DE JULIO DE 2007.
Exp. 11001-31-03-037-1998-00058-01-

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. ESBOZO HISTÓRICO | 229 |
| 2. RÉGIMEN GENERAL DE LA DACIÓN EN EL DERECHO COLOMBIANO | 235 |
| 3. CARÁCTER EXCEPCIONAL DE LA LESIÓN ENORME EN EL DERECHO COLOMBIANO..... | 239 |
| 4. NATURALEZA JURÍDICO-SANCIONATORIA DE LA LESIÓN ENORME. | 242 |
| 5. PROYECCIÓN EN EL DERECHO COLOMBIANO Y EN EL DERECHO COMPARADO. LECTURA CONSTITUCIONAL | 244 |
| 6. IMPROCEDENCIA DE LA APLICACIÓN ANALOGICA O EXTENSIVA DE LA LESION ENORME A LA DACION EN PAGO | 251 |
| 7. EL CASO CONCRETO SOMETIDO AL ESCRUTINIO DE LA CORTE. RECAPITULACION GENERAL | 260 |

CAPÍTULO VII ACTIO IN REM VERSO

-CONSIDERACIONES SOBRE SU RÉGIMEN JURÍDICO
GENERAL Y EL CARÁCTER ESPECIAL DE LA ACCIÓN
DE ENRIQUECIMIENTO CAMBIARIA-

SENTENCIA DEL 30 DE JULIO DE 2001. EXP. 6150269

CAPÍTULO VIII LA DACIÓN EN PAGO

-CONSIDERACIONES SOBRE SU NATURALEZA
JURÍDICA, SUS RASGOS CARACTERÍSTICOS, LA VALIDEZ
DE LA ESTIPULACIÓN EN CIERTOS SUPUESTOS
Y LAS DIFERENCIAS ESPECÍFICAS CON OTRAS FIGURAS AFINES-

SENTENCIA DEL 2 DE FEBRERO DE 2001. EXP. 5670276

SENTENCIA DEL 29 DE JULIO DE 2005. EXP. 110013103018 1893 20302-02280

SENTENCIA DEL 6 DE JULIO DE 2007. EXP. 11001-31-03-037-1998-00058-01292

CAPÍTULO IX LA TRANSACCIÓN EN EL DERECHO COLOMBIANO

-PANORÁMICO EXAMEN LEGAL,
JURISPRUDENCIAL Y DOCTRINAL-

1. AGRADECIMIENTO Y SUMARIO ESBOZO DEL TEMA307

2. PROLEGÓMENOS309

3. IMPORTANCIA, COMETIDOS CARDINALES
Y VENTAJAS DE LA TRANSACCIÓN311

4. DIFERENTES APROXIMACIONES A LA FIGURA
DE LA TRANSACCIÓN: ETIMOLÓGICA, CORRIENTE,
NORMATIVA, JURISPRUDENCIAL Y DOCTRINAL319

5. UBICACIÓN DE LA FIGURA DE LA TRANSACCIÓN
EN EL ÁMBITO DE LA CODIFICACIÓN CIVIL326

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 6. NATURALEZA JURÍDICA DE LA TRANSACCIÓN | 329 |
| A. ¿ES LA TRANSACCIÓN UN CONTRATO O UNA SERIE DE NEGOCIOS JURÍDICOS UNIPERSONALES CONEXOS O COLIGADOS? | 331 |
| B. ¿ES EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN UN MODO DE EXTINGUIR LAS OBLIGACIONES? | 338 |
| C. ¿ES LA TRANSACCIÓN UN ACTO DECLARATIVO, DISPOSITIVO, TRASLATIVO O CONSTITUTIVO? | 340 |
| D. ¿ES LA TRANSACCIÓN UN TÍTULO EJECUTIVO? | 352 |
| 7. PERFECCIONAMIENTO Y CARACTERÍSTICAS GENERALES DE LA TRANSACCIÓN | |
| 8. PRESUPUESTOS GENÉTICOS Y RASGOS DEFINITORIOS DE LA TRANSACCIÓN | 363 |
| A. LA INCERTIDUMBRE EN QUE, AL COMIENZO, SE HALLAN LAS PARTES | 364 |
| B. LAS CONCESIONES RECÍPROCAS QUE REALIZAN LAS PARTES "ALIQUID DATUM, ALIQUID RETENTUM" | 375 |
| C. LA INTENCIÓN O EL ÁNIMUS EXTINTIVO | 381 |
| 9. EFECTOS DE LA TRANSACCIÓN | 382 |
| A. LA DISCUSIÓN FUNDADA EN LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA TRANSACCIÓN | 382 |
| B. EFECTO EXTINTIVO | 383 |
| C. EN CUANTO AL EFECTO DE COSA JUZGADA EN ÚLTIMA INSTANCIA | 385 |
| 10. LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO DE TRANSACCIÓN. SU CARÁCTER RESTRICTIVO | 392 |
| 11. OTROS TEMAS DE INTERÉS REFERENTES A LA TRANSACCIÓN | 397 |
| A. EL PRINCIPIO DE RELATIVIDAD EN EL ACUERDO TRANSACCIONAL | 398 |
| ("RES INTER ALIOS ACTA") | 398 |
| B. LA INVALIDEZ DEL ACUERDO TRANSACCIONAL | 402 |
| C. LA INAPLICACIÓN DE LA DOCTRINA DEL "VENIRE CONTRA FACTUM PROPRIUM NON VALET". EFECTOS DE COSA JUZGADA | 407 |

CAPÍTULO X LA PRESCRIPCIÓN EXTINTIVA

-TELEOLOGÍA, FUNDAMENTACIÓN Y JUSTIFICACIÓN
DE LA INSTITUCIÓN, EN GENERAL, E INCIDENCIA
EN EL CONTRATO DE SEGURO, EN PARTICULAR. DISTINCIÓN
ENTRE LA PRESCRIPCIÓN ORDINARIA Y LA EXTRAORDINARIA-

| | |
|-----------------------------------------|-----|
| SENTENCIA DEL 29 DE JUNIO DE 2007 | 413 |
|-----------------------------------------|-----|

CAPÍTULO XI
LA PRESCRIPCIÓN EN EL CONTRATO
DE SEGURO. TRATAMIENTO LEGAL,
DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL

—GENERALIDADES, TIPOLOGÍA, INTERRUPCIÓN,
SUSPENSIÓN, PROYECCIÓN EN CIERTOS SEGUROS EN PARTICULAR
Y SU RELACIÓN CON LA CONFIANZA LEGÍTIMA—

SECCIÓN I

DIFICULTAD DEL TEMA Y OBJETIVO
PROMORDIAL DEL PRESENTE ESTUDIO

NECESIDAD DE UNA REFORMA LEGAL

| | |
|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| <i>Dificultad del tema y objetivo primordial del presente estudio</i> | |
| <i>necesidad de una reforma legal</i> | 427 |

SECCIÓN II

ASPECTOS GENERALES DEL RÉGIMEN
DE LA PRESCRIPCIÓN EN EL CONTRATO DE SEGURO
LA PRESCRIPCIÓN Y EL RÉGIMEN ESPECIAL PREDICABLE EN
MATERIA ASEGURATICA. NATURALEZA, FUNDAMENTO,
PRESUPUESTOS Y SOMERA PROYECCIÓN EN EL SEGURO

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <i>Aspectos generales del régimen de la prescripción en el contrato de seguro</i> | |
| <i>La prescripción y el régimen especial predicable en materia asegurativa.</i> | |
| <i>Naturaleza, fundamento, presupuestos y somera proyección en el seguro</i> | 447 |

SECCIÓN III

TIPOLOGÍA Y DESDOBLAMIENTO
DE LOS TIPOS PRESCRIPTIVOS
EN EL DERECHO DE SEGUROS COLOMBIANO.
DIFERENCIACIÓN ENTRE LA PRESCRIPCIÓN
ORDINARIA Y EXTRAORDINARIA

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. ENTENDIMIENTO GENERAL DE CARÁCTER JURISPRUDENCIAL Y DOCTRINAL DE UNO Y OTRO TIPO DE PRESCRIPCIÓN | 461 |
| 2. DIFERENCIAS CONCRETAS ENTRE UNO Y OTRO RÉGIMEN PRESCRIPTIVO. ASPECTOS GENERALES Y E INDIVIDUALES | 467 |
| A. ASPECTOS GENERALES | 467 |
| B. ASPECTOS INDIVIDUALES. DIFERENCIACIÓN ESPECÍFICA | 472 |

SECCIÓN IV
*ALGUNOS ASPECTOS PARTICULARES
 DEL RÉGIMEN DE LA PRESCRIPCIÓN EN EL CONTRATO
 DE SEGURO Y EN EL DE REASEGURO*

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. LA PRESCRIPCIÓN EN EL SEGURO DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL, RESPECTO DE LA ACCIÓN DE LA VÍCTIMA | 510 |
| 2. LA PRESCRIPCIÓN EN EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN DE SUBROGACIÓN | 533 |
| 3. LA PRESCRIPCIÓN EN EL CAMPO DEL SEGURO DE CUMPLIMIENTO | 546 |
| 4. LA PRESCRIPCIÓN EN LA ESFERA DEL CONTRATO DE REASEGURO | 553 |
| 5. LA INTERRUPCIÓN DE LA PRESCRIPCIÓN | 567 |
| 6. CARÁCTER IMPERATIVO DE LOS TÉRMINOS DE PRESCRIPCIÓN ESTABLECIDOS POR EL LEGISLADOR. INVIABILIDAD DE SU AMPLIACIÓN Y DISMINUCIÓN CONVENCIONAL | 586 |

SECCIÓN V
JURISPRUDENCIA ARBITRAL. EXÉGESIS

| | |
|------------------------------------------------|-----|
| <i>Jurisprudencia arbitral. Exégesis</i> | 591 |
|------------------------------------------------|-----|

SECCIÓN VI
SÍNTESIS GENERAL Y CONSIDERACIONES FINALES

| | |
|---------------------------------------------------------|-----|
| <i>Síntesis general y consideraciones finales</i> | 623 |
| BIBLIOGRAFÍA | 633 |
| ÍNDICE DE AUTORES | 643 |
| ÍNDICE DE DISPOSICIONES | 647 |
| ÍNDICE DE MATERIAS | 651 |