

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 III**  
**DERECHO DE CONTRATOS**

**Volumen 2**  
**PARTE GENERAL**  
**(Continuación)**

**PARTE ESPECIAL**

**PROEMIO**  
Profesor SERGIO MUÑOZ LAVERDE



CEDEP | Centro de Estudios  
de Derecho Privado



COLECCIÓN ESTUDIOS

# TABLA DE CONTENIDO

## DERECHO DE CONTRATOS

### VOL. 2 PARTE GENERAL (Continuación)

#### CAPÍTULO XVIII

### LA INTERPRETACIÓN, LA CALIFICACIÓN Y LA INTEGRACIÓN DEL CONTRATO

#### TRIDIMENSIONALIDAD

#### DEL 'PROCESO INTERPETATIVO' EN EL DERECHO PRIVADO CONTEMPORÁNEO

I. GÉNESIS Y PROPÓSITO GENERAL DEL PRESENTE ENSAYO .....	669
II. PRELIMINARES .....	673
III. INTERPRETACIÓN E INTEGRACIÓN DEL CONTRATO.....	677
1. Generalidades .....	677
2. Significado esencial, diferenciación y alcance general .....	678
2.1. <i>La interpretación del contrato</i> .....	678
2.2. <i>La integración del contrato</i> .....	685
2.3. <i>Interpretación integradora</i> .....	699
3. FUENTES DE LA INTEGRACIÓN DEL CONTRATO. DESCRIPCIÓN GENERAL E INCIDENCIA SOBRESALIENTE DE LA BUENA FE.....	703
4. RÉGIMEN JURÍDICO Y NORMATIVO EN EL ÁMBITO DE LA INTEGRACIÓN DEL CONTRATO. ARTÍCULOS 1603 DEL CÓDIGO CIVIL Y 871 DEL CÓDIGO DE COMERCIO. APROXIMACIÓN AL <i>MODUS OPERANDI</i> DE LA INTEGRACIÓN. ....	709
5. INTEGRACIÓN, AUTOINTEGRACIÓN Y ATIPICIDAD CONTRACTUAL. APROXIMACIÓN BÁSICA.....	729
6. PRINCIPIALÍSTICA INTERNACIONAL Y LEGISLACIÓN COMPARADA EN MATERIA DE INTEGRACIÓN .....	733
6.1. <i>Principialística internacional: Principios de UNIDROIT;                 Principios de derecho Europeo de Contratos y Proyecto                 de Código Europeo Contratos</i> .....	733
6.2. <i>Legislación comparada: Italia, Portugal, Bolivia, Francia,                 Bélgica, España, Chile, Colombia, Panamá, México,                 Honduras, Costa Rica, El Salvador, Venezuela,                 Uruguay, Paraguay y Québec</i> .....	734

7. LIMITACIONES Y CAUTELAS EN TORNO AL PROCESO DE INTEGRACIÓN CONTRACTUAL .....	738
IV. CALIFICACIÓN DEL CONTRATO.....	751
V. SECUENCIA Y OBSERVANCIA DE LOS ACTOS INTELECTIVOS DE INTERPRETACIÓN, CALIFICACIÓN E INTEGRACIÓN DEL CONTRATO.....	762
VI. INTERPRETACIÓN, CALIFICACIÓN E INTEGRACIÓN CONTRACTUAL Y EL RECURSO EXTRAORDINARIO DE CASACIÓN. AGUDA CONTROVERSIA SUSCITADA ENTRE QUIENES SOSTIENEN QUE ESTE TRINOMIO HUNDE SUS RAÍCES EN UNA CUESTIÓN PURAMENTE DE DERECHO Y OTROS TÍPICAMENTE DE HECHO.....	769

**CAPÍTULO XIX**  
**EVOLUCIÓN DEL PRINCIPIO DE LA FUERZA OBLIGATORIA DE LOS CONTRATOS (PACTA SUNT SERVANDA), SU ALCANCE Y SUS LIMITACIONES EN EL DERECHO CONTEMPORÁNEO.**

**EXAMEN DE LAS TEORÍAS DE LA ESTIPULACIÓN *REBUS SIC STANTIBUS*; DE LA BASE DEL NEGOCIO JURÍDICO; DE LA EXCESIVA ONEROSIDAD SOBREVINIENTE Y DE LA IMPREVISIÓN CONTRACTUAL.**

2. LA AGRAVACIÓN DEL ESTADO DEL RIESGO.....	807
A) Fundamento jurídico-científico de la agravación del estado del riesgo .en el derecho de seguros. Génesis y balance del estado de la cuestión en el derecho comparado.....	807
B) Proyección específica en el contrato de seguro.....	840
C) Distinción de la agravación del riesgo con figuras afines: la exclusión de la cobertura, el riesgo anormal, el aumento de la suma y del interés asegurado y las cláusulas de garantía	848
a) De la exclusión de cobertura.....	848
b) Del riesgo anormal .....	851
c) La institución de la agravación.....	853
d) La agravación y las cláusulas de garantía .....	856

**CAPÍTULO XX**  
**ANÁLISIS DEL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA REVISIÓN CONTRACTUAL EN GENERAL Y DE LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN EN PARTICULAR EN EL DERECHO COLOMBIANO**

**NOCIÓN, CARACTERÍSTICAS, ANTECEDENTES HISTÓRICOS, PRESUPUESTOS PARA SU APLICACIÓN Y EFECTOS**

2.1.1. GENERALIDADES DE LA REVISIÓN CONTRACTUAL PREVISTA EN EL ARTÍCULO 868 DEL CÓDIGO DE COMERCIO, CONOCIDA, EN GENERAL, COMO 'TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN' .....	861
---	-----

2.1.2.	PRESUPUESTOS PARA LA APLICACIÓN DE LA REVISIÓN CONTRACTUAL CONSAGRADA EN EL ARTÍCULO 868 DEL CÓDIGO DE COMERCIO .....	882
2.1.3.	REQUISITOS PARA LA APLICACIÓN DE LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN...	886
a.	Carácter extraordinario, imprevisto o imprevisible de las circunstancias en las que se origina la solicitud de revisión .....	887
b.	Carácter ajeno de las circunstancias que dan lugar a la solicitud de revisión contractual.....	892
c.	Debe tratarse de un contrato de ejecución sucesiva, periódica o diferida.....	895
d.	No debe tratarse de un contrato aleatorio .....	897
e.	Las circunstancias extraordinarias, imprevistas o imprevisibles, posteriores a la celebración del contrato... ..	899
2.1.4.	EFFECTOS DE LA APLICACIÓN DEL ARTÍCULO 868 DEL CÓDIGO DE COMERCIO. EL ROL DEL JUEZ EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	904

### CAPÍTULO XXI

#### LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO Y LA EXCEPCIÓN DE CONTRATO NO CUMPLIDO. SIGNIFICADO, ALCANCES GENERALES, PRESUPUESTOS, EFECTOS Y APLICACIÓN DE AMBAS FIGURAS

4.2.1.	GENERALIDADES EN TORNO DE LA ACCIÓN DE RESOLUCIÓN POR INCUMPLIMIENTO .....	909
4.2.1.1.	Introducción .....	909
4.2.2.2.	Requisitos generales de la resolución por incumplimiento .....	911
4.2.2.3.	Aplicabilidad en materia civil y mercantil.....	930
4.3.	SOBRE LA EXCEPCIÓN DE CONTRATO NO CUMPLIDO .....	939

### CAPÍTULO XXII

#### *IUS VARIANDI* CONTRACTUAL

#### RESOLUCIÓN O CUMPLIMIENTO DEL CONTRATO

Sentencia del 22 de octubre de 2003. Exp. 7451.....	945
---	-----

### CAPÍTULO XXIII

#### LA REVOCACIÓN O DESISTIMIENTO UNILATERAL EN LA ESFERA CONTRACTUAL

Excepciones al principio de la fuerza obligatoria de los contratos.....	951
---	-----

**DERECHO DE CONTRATOS  
PARTE ESPECIAL**

**CAPÍTULO XXIV  
NATURALEZA CONTRACTUAL DE LA DONACIÓN**

Naturaleza contractual de la donación .....	759
---	-----

**CAPÍTULO XXV  
VALIDEZ DEL CONTRATO DE PERMUTA DE  
UNA COSA PRESENTE POR UNA FUTURA**

**ANÁLISIS DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL EN TORNO A LA PERMUTA  
DE UN "TERRENO POR PISOS EN UNA EDIFICACIÓN A CONSTRUIR"**

I. CUESTIÓN PREVIA: JUSTIFICACIÓN DEL TEMA Y PROPÓSITO GENERAL DEL PRESENTE ENSAYO .....	965
II. BREVE SINOPSIS HISTÓRICA: POLÉMICA EN EL DERECHO ROMANO ALREDEDOR DEL CARÁCTER AUTONÓMICO DE LA PERMUTA Y DISCUSIÓN EN TORNO A LA NATURALEZA DE "CONTRATO REAL INNOMINADO" .....	967
III. ULTERIOR EVOLUCIÓN HISTÓRICA. MIGRACIÓN DEL CONTRATO DE PERMUTA: DE "REAL" A CONSENSUAL (DERECHO MEDIEVAL Y POST-MEDIEVAL) .....	975
IV. LA CODIFICACIÓN DEL DERECHO PRIVADO Y LA DISCIPLINA NORMATIVA DEL CONTRATO DE PERMUTA (SIGLOS XIX, XX Y XXI) .....	979
V. LICITUD DE LA PERMUTA DE UNA COSA PRESENTE POR UNA COSA FUTURA. ESTADO DE LA CUESTIÓN EN EL DERECHO COLOMBIANO Y COMPARADO: SOMERA VISIÓN DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL .....	983
VI. REVERDECIMIENTO DE LA PERMUTA EN LOS ÚLTIMOS LUSTROS: ESTADO DEL ARTE EN LA ACTUALIDAD .....	987
VII. EFICACIA Y NATURALEZA JURÍDICA DE LA PERMUTA DE UN TERRENO POR PISOS EN UN EDIFICIO A CONSTRUIR EN EL FUTURO. OPINIÓN GENERAL DE LA DOCTRINA Y DE LA JURISPRUDENCIA .....	990

**CAPÍTULO XXVI  
CONTRATO DE MUTUO**

**NATURALEZA JURÍDICA, FORMAS  
DE HACER LA TRADICIÓN Y LA ENTREGA SIMBÓLICA**

Sentencia del 22 de marzo de 2000. Exp. 5335.....	999
---	-----

**CAPÍTULO XXVII**  
**NATURALEZA JURÍDICA DEL CONTRATO**  
**DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS MÉDICOS**

**VISIÓN DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL**  
**(ESBOZO DE LAS PRINCIPALES TEORÍAS)**

1.	CUESTIÓN PREVIA: SURGIMIENTO DE LAS CORRIENTES ANTICONTRACTUALISTA Y CONTRACTUALISTA .....	1005
2.	ESBOZO DE LAS PRINCIPALES TEORÍAS DE CARÁCTER CONTRACTUAL.....	1009
	A) Mandato.....	1010
	B) Contrato de arrendamiento de servicios.....	1014
	C) Contrato de obra.....	1017
	D) Contrato de trabajo.....	1021
	E) Contrato mixto o complejo.....	1024
	F) Contrato atípico, innominado o <i>sui generis</i> .....	1025
	G) Contrato de contenido variable, multiforme o proteiforme.....	1029
3.	EL CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS MÉDICOS EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA: SOMERA REFERENCIA .....	1035

**CAPÍTULO XXVIII**  
**EL CONTRATO DE PRENDA**  
**VALIDEZ DE LOS PACTOS COMISORIOS**

Sentencia del 29 de julio de 2005. Exp. 110013103018 1893 20302-02 .....	1049
--	------

**CAPÍTULO XXIX**  
**EL CONTRATO DE LEASING**  
**EN EL DERECHO COLOMBIANO**

DEL CONCEPTO EN GENERAL, LAS FASES DE CELEBRACIÓN DEL CONTRATO, SU TIPOLOGÍA, LAS DIFERENCIAS ENTRE EL LEASING FINANCIERO Y EL OPERATIVO, LAS PARTES CONTRACTUALES *STRICTO SENSU*, SU NATURALEZA JURÍDICA Y SU CARACTERIZACIÓN. REFERENCIA ESPECIAL A LAS OPERACIONES DE LAS *LEASE-BACK*

Sentencia del 13 de diciembre de 2002. Exp. 6462 .....	1059
--	------

**CAPÍTULO XXX**  
**EL CONTRATO DE JOINT VENTURE**  
**EN EL DERECHO COLOMBIANO**

**LAUDO ARBITRAL PROFERIDO EL 12 DE OCTUBRE DE 2012**

"A. El contrato de <i>joint venture</i> . Marco teórico.....	1079
--	------

**CAPÍTULO XXXI**  
**EL CONTRATO DE AGENCIA MERCANTIL**

**APLICACIÓN IMPERATIVA DEL ARTÍCULO 1324 DEL CÓDIGO  
DE COMERCIO. POSIBILIDAD DE PAGAR ANTICIPADAMENTE  
LA DENOMINADA 'CESANTÍA COMERCIAL'**

Sentencia del 28 de febrero de 2005, Exp. 7504 .....	1105
--	------

**CAPÍTULO XXXII**  
**EL CONTRATO DE FIDUCIA MERCANTIL**

**EL PACTO COMISORIO Y EL CONTRATO DE FIDUCIA EN GARANTÍA**

Sentencia del 14 de febrero de 2006.....	1123
--	------

**CAPÍTULO XXXIII**  
**LINEAMIENTOS GENERALES DEL CONTRATO  
DE SEGURO EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA:  
VISIÓN RETROSPECTIVA Y COMPARADA**

1.	ESTRUCTURA FORMAL DEL TÍTULO V DEL LIBRO IV DEL CÓDIGO DE COMERCIO ....	1143
2.	BREVE ANÁLISIS RETROSPECTIVO DE LAS NORMAS QUE REGULAN EL CONTRATO DE SEGURO .....	1148
	A) El Código de Comercio Terrestre.....	1148
	B) El Proyecto de 1958 .....	1148
	C) El Proyecto del Subcomité de Seguros.....	1149
3.	LINEAMIENTOS GENERALES DE LA NORMATIVA CONCERNIENTE AL SEGURO.....	1151
	A) Características salientes del contrato de seguro terrestre en el Código de Comercio anterior. Texto decimonónico .....	1151
	B) Características salientes de la normativa del contrato de seguro terrestre en el Código de Comercio vigente .....	1154
4.	INFLUENCIA DIRECTA DE LA NUEVA REGLAMENTACIÓN DEL SEGURO .....	1237
5.	REFORMAS REALIZADAS AL TÍTULO V DEL LIBRO CUARTO DEL CÓDIGO DE COMERCIO .....	1242
	A) Decreto 1º de 1990 .....	1243
	B) Ley 45 de 1990.....	1244
	C) Ley 35 de 1993 .....	1281
	D) Ley 389 de 1997.....	1295
	E) Ley 510 de 1999.....	1297

**CAPÍTULO XXXIV**  
**RETROSPECTIVA Y PROSPECTIVA  
DEL CONTRATO DE SEGURO EN COLOMBIA**

1.	RECONOCIMIENTO PREVIO .....	1303
----	-----------------------------	------

2.	RETROSPECTIVA DEL CONTRATO DE SEGURO EN COLOMBIA .....	1307
A)	Características salientes del contrato de seguro terrestre en el Código de Comercio anterior de 1887 .....	1308
B)	Características salientes de la normativa del contrato de seguro terrestre en el Código de Comercio vigente .....	1307
C)	Reformas realizadas al Título V del Libro Cuarto del Código de Comercio.....	1314
a)	Ley 45 de 1990 .....	1315
b)	Ley 35 de 1993 .....	1316
c)	Ley 389 de 1997 .....	1316
d)	Normas en materia de protección al consumidor .....	1318
3.	PROSPECTIVA DEL CONTRATO DE SEGURO EN COLOMBIA .....	1319
3.1.	PERVIVENCIA DEL CONTRATO DE SEGURO Y SU REGULACIÓN PRECEPTIVA ..	1319
3.2.	LA RECODIFICACIÓN DEL CONTRATO DE SEGURO EN COLOMBIA Y SU MODERNIZACIÓN.....	1323

**CAPÍTULO XXXV**  
**LA PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR**  
**Y SUS PRINCIPALES MANIFESTACIONES EN EL**  
**DERECHO DE SEGUROS CONTEMPORÁNEO**

1.	PRELIMINARES.....	1341
2.	ETIOLOGÍA DE LA PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR: SU ESBOZO EN EL CAMPO INTERNACIONAL.....	1342
3.	PROTECCIÓN DEL ASEGURADO. GENERALIDADES .....	1347
A)	Cuestión previa: delimitación conceptual y precisión teleológica ...	1347
B)	Tipología de la protección del asegurado .....	1349
C)	Fuentes de la protección otorgada.....	1349
4.	PRIMORDIALES MECANISMOS DE PROTECCIÓN DEL ASEGURADO.....	1350
A)	En la esfera contractual.....	1350
B)	En la esfera institucional.....	1357
	BIBLIOGRAFÍA .....	1361
	ÍNDICE DE AUTORES .....	1411
	ÍNDICE DE DISPOSICIONES .....	1425
	ÍNDICE DE MATERIAS .....	1433