

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 1
PARTE GENERAL

PROEMIO
Profesor SERGIO MUÑOZ LAVERDE



CEDEP | Centro de Estudios
de Derecho Privado

Grupo Editorial
IBAÑEZ

COLECCIÓN ESTUDIOS

TABLA DE CONTENIDO

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

TOMO III

DERECHO DE CONTRATOS

VOL. 1

PARTE GENERAL

CAPÍTULO I

LA FORMA Y SU PROYECCIÓN EN LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD

RECEPCIÓN DE LA LIBERTAD DE FORMA Y EXIGENCIA DE LA FORMA DE LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD

SECCIÓN I

ADVERTENCIA

1. ARGENTINA	6
2. ESPAÑA	7
3. MÉXICO	8
4. BRASIL	10
5. PORTUGAL	10
6. PERÚ.....	10
7. EL SALVADOR	11

SECCIÓN II

FORMA DE LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD

A) TERMINOLOGÍA (FORMALIDAD Y SOLEMNIDAD)	11
B) PRECISIÓN	14
C) EXTERIORIZACIÓN DE LA VOLUNTAD	14
D) NOCIÓN Y PROYECCIÓN DE LA FORMA	25

CAPÍTULO II

CONTRATOS "CONSENSUALES" Y "SOLEMNES"

SECCIÓN I

PRECISIÓN

PRECISIÓN	59
-----------------	----

SECCIÓN II

IDEAS GENERALES

IDEAS GENERALES	59
-----------------------	----

CAPÍTULO III

LOS CONTRATOS TÍPICOS Y ATÍPICOS
EN EL DERECHO MODERNO

TIPO Y TIPOLOGÍA CONTRACTUALES

1. AUTONOMÍA PRIVADA Y AUTONOMÍA CONTRACTUAL. APROXIMACIÓN A LOS CONTRATOS TÍPICOS Y ATÍPICOS	67
1.1. Configuración de los contratos típicos y atípicos	76
1.2. Tipicidad legislativa y tipicidad social	80
1.3. Tipo y tipicidad contractuales	82
1.4. Juicio de adecuación típica. Empleo de los indicadores del tipo	90

CAPÍTULO IV

LAS REDES CONTRACTUALES

CONTRATOS COLIGADOS, GRUPOS DE CONGRATOS, CONEXIDAD
NEGOCIAL, CONTRATOS ESPEJO Y CONTRATOS *BACK TO BACK*.
ESTRUCTURACIÓN, PRESUPUESTOS, PROYECCIÓN Y EFECTOS

1. CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. SALA DE CASACIÓN CIVIL. SENTENCIA DEL 25 DE SEPTIEMBRE DE 2007	106
---	-----

2. LAUDO ARBITRAL DEL 1 DE SEPTIEMBRE DE 2011.....	115
--	-----

CAPÍTULO V

LA REPRESENTACIÓN VOLUNTARIA

NEGOCIO JURÍDICO, REPRESENTACIÓN Y MANDATO

Negocio jurídico, representación y mandato	135
--	-----

CAPÍTULO VI

LA BUENA FE, EN GENERAL. BUENA FE SUBJETIVA Y BUENA FE OBJETIVA

DEBERES DE INFORMACIÓN Y AUTO-INFORMACIÓN Y SU INCIDENCIA EN EL CONTRATO DE SEGURO

1. SENTENCIA DEL 2 DE AGOSTO DE 2001	186
2. SENTENCIA DEL 12 DE SEPTIEMBRE DE 2002	189
3. SENTENCIA DEL 29 DE JUNIO DE 2007	193
4. LAUDO ARBITRAL DEL 5 DE MARZO DE 2009	198
5. INADMISIBILIDAD DE LA EXCEPCION DE PRESCRIPCIÓN PROPUESTA POR LA CONVOCADA. APLICACIÓN CONCRETA DE LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS.	213

CAPÍTULO VII

LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS Y SU PROYECCIÓN EN LA ESFERA DEL DERECHO DE LOS CONTRATOS

PERFILES Y ALCANCES GENERALES DE LA REGLA LATINA

1. RECONOCIMIENTO PRELIMINAR	219
2. CUESTIÓN PREVIA Y SOMERA JUSTIFICACIÓN TEMÁTICA. IMPORTANCIA PRELIMINAR DE LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS	220
3. FUNDAMENTO Y SIGNIFICADO MEDULAR DE LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS	222
4. ESPECTRO Y ALCANCE GENERAL	234
5. BREVES ANTECEDENTES HISTÓRICOS.....	236
6. NATURALEZA, CONFIGURACIÓN Y DENOMINACIÓN	241
7. ESTRECHA CONEXIÓN CON EL PRINCIPIO GENERAL DE LA BUENA FE	244

8.	PRESUPUESTOS PARA SU CABAL APLICACIÓN	249
9.	CARACTERIZACIÓN GENERAL	254
a)	Carácter residual y relativo del principio jurídico	255
b)	Formulación judicial o extrajudicial	257
c)	El protagónico rol asignado al juez para la evaluación de su procedencia y aplicación	258
d)	Procedencia y aplicación oficiosa por parte del juzgador	260
e)	Carácter típicamente objetivo de la conducta relevante materia de evaluación.....	261
f)	No es forzoso que la conducta sea intencional o culposa	263
g)	La conducta contradictoria, formalmente, se inscribe en el marco del ejercicio de un derecho subjetivo lícito.....	264
10.	RECEPCIÓN LEGAL Y JURISPRUDENCIAL	266

CAPÍTULO VIII

LA BUENA FE Y SU INCIDENCIA EN LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS. BUENA FE, DEBER DE COHERENCIA, COOPERACIÓN JURÍDICA Y SOLIDARISMO CONTRACTUAL

1.	GENERALIDADES.....	277
2.	TIPOLOGÍA DE LA BUENA FE Y SU INCIDENCIA EN LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS: BUENA FE SUBJETIVA Y BUENA FE OBJETIVA	284
3.	BUENA FE, COHERENCIA, COOPERACIÓN JURÍDICA Y SOLIDARISMO CONTRACTUAL. RELACIÓN CON EL ACTO PROPIO.....	287
4.	RECAPITULACIÓN.....	301

CAPÍTULO IX

EL ABUSO DEL DERECHO Y SU INCIDENCIA EN EL ÁMBITO CONTRACTUAL

GENERALIDADES, ALGUNAS NOTAS ELOCUENTES, PRINCIPALES DIFERENCIAS CON FIGURAS AFINES, CARACTERIZACIÓN COMO PRINCIPIO GENERAL, LA EQUIDAD COMO SU FUNDAMENTO CARDINAL Y ASIGNACIÓN DE ESPECÍFICOS EFECTOS Y PRERROGATIVAS

5.1.	GENERALIDADES.....	307
5.2.	ALGUNAS NOTAS ELOCUENTES Y CARACTERÍSTICAS DEL ABUSO DEL DERECHO ..	312
5.3.	PRINCIPALES DIFERENCIAS	320

5.4. OTRAS DIFERENCIAS PUNTUALES DE ORIGEN JURISPRUDENCIAL Y DOCTRINAL	331
5.4.1. Procedencia de oficio.....	331
5.4.2. Caracterización como principio general.....	332
5.4.3. La equidad como fundamento cardinal	333
5.4.4. Asignación de específicos efectos y prerrogativas	334

CAPÍTULO X

LAS CLÁSULAS ABUSIVAS EN EL DERECHO COLOMBIANO Y COMPARADO. PAPEL ASIGNADO A LA BUENA FE Y AL EQUILIBRIO CONTRACTUAL

SENTENCIA DEL 2 DE FEBRERO DE 2001. EXP. 5670	341
---	-----

CAPÍTULO XI

IMPORTANCIA DE LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL Y ESBOZO DE LOS SISTEMAS TRADICIONALES DE INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS

1. ADVERTENCIA PREVIA	349
2. IMPORTANCIA, PROYECCIÓN Y ALCANCE DE LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL.	349
3. SISTEMAS TRADICIONALES DE INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS. BALANCE DE LA POLÉMICA REINANTE Y REFORMULACIÓN DE LA METODOLOGÍA INTERPRETATIVA	355
3.1. Sistema subjetivo	358
3.2. Sistema objetivo.....	360
3.3. Críticas a los dos sistemas; balance general de la controversia reinante y reformulación de la metodología interpretativa. Nuestra opinión.....	362

CAPÍTULO XII

PANORAMA DE LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL

LINEAMIENTOS GENERALES PARA LA ELABORACIÓN DE UNA PROPUESTA DE UN "CÓDIGO LATINOAMERICANO DE CONTRATOS"

1. AGRADECIMIENTOS.....	381
2. CUESTIÓN PREVIA Y PROPÓSITO MEDULAR DEL PRESENTE ESTUDIO	382

3.	A PROXIMACIÓN A LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL. IDEAS GENERALES ..	387
3.1.	Vigencia e importancia cardinal de la interpretación contractual	387
3.2.	Finalidades primordiales y genuino significado de la interpretación del contrato	394
3.3.	Límites consustanciales de la interpretación contractual	399
4.	SISTEMAS TRADICIONALES DE INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS. BALANCE DE LA POLÉMICA REINANTE Y REFORMULACIÓN DE LA METODOLOGÍA INTERPRETATIVA	413
4.1.	Sistema subjetivo	416
4.2.	Sistema objetivo	418
4.3.	Críticas a los dos sistemas; balance general de la controversia reinante y reformulación de la metodología interpretativa. Estado de la cuestión	420
5.	LA BÚSQUEDA DE LA 'COMÚN INTENCIÓN DE LA PARTES CONTRATANTES', COMO PRINCIPIO RECTOR DE CARÁCTER HERMENÉUTICO	440
6.	ABANDONO DE LA MÁXIMA LATINA, <i>IN CLARIS NON FIT INTERPRETATIO</i> . VALORACIÓN DE LA EXIGENCIA DE LA 'OSCURIDAD' O 'FALTA DE CLARIDAD' PARA QUE LA INTERPRETACIÓN SE TORNE PROCEDENTE. PRECISION JURISPRUDENCIAL	451
7.	JUSTIFICACIÓN NORMATIVA, NATURALEZA JURIDICA Y FUERZA VINCULANTE DE LAS REGLAS DE INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS	459
7.1	Justificación normativa de las reglas de interpretación de los contratos	461
7.2	Naturaleza jurídica de las reglas interpretativas: ¿principios generales, principios jurídicos rectores o reglas de interpretación?	471
7.3	Fuerza vinculante de las reglas de interpretación de los contratos.....	482
8.	CARÁCTER DISPOSITIVO O IMPERATIVO DE LAS REGLAS HERMENÉUTICAS. EXAMEN DE LAS DENOMINADAS ESTIPULACIONES 'PAROLE EVIDENCE RULE' Y 'MERGER CLAUSES' (CLAÚSULAS DE FUSION O INTEGRACION)	500
9.	JERARQUÍA DE LAS REGLAS DE INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS	523
10.	PROPUESTAS PRELIMINARES PARA LA ELABORACION DE LAS BASES DE UN CODIGO LATINOAMERICANO DE CONTRATOS'	530

CAPÍTULO XIII
REGLAS TRADICIONALES DE
INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS
EXAMEN GENERAL EN EL DERECHO COLOMBIANO
Y SU PROYECCIÓN INTERNACIONAL

1.	AGRADECIMIENTOS	537
2.	PROPÓSITO CARDINAL DEL PRESENTE ESCRITO Y SOMERA REFERENCIA A LA IMPORTANCIA DE LAS REGLAS TRADICIONALES DE INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL	538
3.	LAS REGLAS TRADICIONALES DE INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL	540
3.1.	Principio de la intencionalidad o de la prevalencia de la intención de los contratantes	545
3.2.	Principio de la especificidad	555
3.3.	Principio de la interpretación efectiva, útil o conservatoria	558
3.4.	Principio de la interpretación naturalista o fundada en la naturaleza del contrato, y de la interpretación usual	563
3.5.	Principio de la interpretación contextual, extensiva y auténtica	568
3.6.	Principio de la interpretación incluyente o explicativa	583
3.7.	Interpretación de cláusulas ambiguas en favor del deudor y en contra del estipulante o predisponente	584
4.	REFLEXIONES FINALES	590

CAPÍTULO XIV
LA VALORACIÓN DE LA CONDUCTA DE LOS
CONTRATANTES Y SU INCIDENCIA EN LA
INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO

ALCANCE DE LA TRILOGÍA INTEGRADA POR LOS ACTOS ANTERIORES,
 COETÁNEOS Y POSTERIORES A SU CELEBRACIÓN

1.	GÉNESIS DE LA PRESENTE CONTRIBUCIÓN ACADÉMICA	595
2.	PROPÓSITO DE ESTE OPÚSCULO. UBICACIÓN Y DELIMITACIÓN TEMÁTICA	597
3.	LA CONDUCTA O EL COMPORTAMIENTO ASUMIDO POR LOS CONTRATANTES A LO LARGO DE LA RELACIÓN CONTRACTUAL (<i>ITER CONTRACTUS</i>)	599
3.1.	Generalidades	599
3.2.	La renovada importancia de la conducta y su valoración en el marco del derecho contractual contemporáneo. Examen tendencial.....	602

3.3.	La conducta interpretativa en la esfera hermenéutica.....	611
3.4.	La interpretación histórica del contrato y la búsqueda de la común intención de los contratantes.....	614
3.5.	Importancia de los elementos externos o extra-textuales de interpretación y de las circunstancias del caso. Su trascendencia individual en la interpretación contractual.....	618
3.6.	Los actos anteriores a la celebración del contrato y los actos coetáneos y ulteriores a la misma. El comportamiento integral....	622
4.	TRATAMIENTO NORMATIVO.....	633
4.1.	Principales normas de codificaciones internacionales.....	634
4.2.	Principialística internacional.....	635
5.	CONSIDERACIONES FINALES.....	637

CAPÍTULO XV

LA INTERPRETACIÓN PRÁCTICA O CONDUCTUAL EN MATERIA CONTRACTUAL

LA INTERPRETACIÓN PRÁCTICA O CONDUCTUAL EN MATERIA CONTRACTUAL.....	643
---	-----

CAPÍTULO XVI

EL CRITERIO DE LA RAZONABILIDAD Y SU APLICACIÓN EN EL CAMPO DE LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL

ESTÁNDAR DEL 'HOMBRE RAZONABLE'.....	651
--------------------------------------	-----

CAPÍTULO XVII

LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO Y EL SUBCONTRATO O CONTRATO DERIVADO

LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO Y EL SUBCONTRATO DERIVADO.....	659
---	-----