

LA NUEVA LEX MERCATORIA

LA TRANSNACIONALIZACIÓN DEL DERECHO

Investigador Principal

WALTER RENÉ CADENA AFANADOR

Investigadoras Auxiliares

Andrea del Pilar Arellano Cortés
Lyda Natalia Hernández García
Natalia Andrea Hurtado Quiñones
Aydee Jeannette Lora Pineda
Johana Lucero Muñoz Salinas
Andrea Vargas Aguilera

CONTENIDO

PROLOGO. LA LEX MERCATORIA UNA RUPTURA PARADIGMATICA	15
INTRODUCCIÓN	21
CAPÍTULO UNO. LA GLOBALIZACIÓN Y EL DERECHO INTERNACIONAL	23
1. APROXIMACIÓN A LA GLOBALIZACIÓN	25
1.1. Antecedentes históricos de la globalización	25
1.2. La globalización: Paradigma de la postmodernidad	27
1.2.1. Conceptualización	27
1.2.2. Características	30
1.3.2. Enfoque Socio-político	34
1.3.3 Enfoque jurídico	36
1.3.4. Enfoque cultural	39
1.4. Efectos de la globalización	42
2. EL DERECHO INTERNACIONAL Y EL IUSNATURALISMO	44
2.1. El derecho internacional	44
2.2. El derecho natural	46
3. EL ORDENAMIENTO JURÍDICO	48
3.1. Consideraciones preliminares	48
3.2. Conceptualización	49
3.3. Características	50
3.4. Modelos teóricos sobre ordenamiento jurídico	52
3.4.1. Modelo Kelseniano: El ordenamiento jurídico desde el positivismo	52
3.4.2. La teoría del institucionalismo y Santi Romano	56
3.4.3. Norberto Bobbio y los problemas del ordenamiento jurídico	57
3.5. ¿La nueva lex mercatoria es un ordenamiento jurídico?	60
CAPÍTULO DOS. LA NATURALEZA NUEVA LEX MERCATORIA	65
1. LA ANTIGUA LEX MERCATORIA	67
2. DEFINICIÓN DE LA NUEVA LEX MERCATORIA	72

3.	FUENTES DE LA NUEVA LEX MERCATORIA	74
3.1.	Usos y costumbres	74
3.2.	Códigos de conducta	76
3.3.	Contratos tipo	77
3.4.	Arbitraje y jurisprudencia arbitral	77
3.5.	Tratados internacionales	78
4.	CAUSAS Y ACTORES DETRÁS DE LA NUEVA LEX MERCATORIA	82
5.	PRINCIPIOS DE LA NUEVA LEX MERCATORIA	83
6.	CARACTERÍSTICAS DE LA NUEVA LEX MERCATORIA	85
	CAPÍTULO TRES. LAS FUENTES DE LA NUEVA LEX MERCATORIA	87
1.	LA COSTUMBRE COMERCIAL	89
1.1.	Elementos constitutivos	89
1.2.	Importancia de la costumbre comercial en Colombia	91
1.3.	Distinción entre los usos convencionales y la costumbre comercial	92
1.4.	La costumbre comercial internacional en Colombia: Reconocimiento de la UCP 500	93
1.4.1	Antecedentes históricos	94
1.4.2	Naturaleza jurídica	96
1.4.3	UCP 400 y UCP 500	98
2.	EL CÓDIGO DE CONDUCTA	100
2.1.	Concepto y alcance	100
2.2.	Las naciones unidas y los códigos de conducta	102
2.3.	Los principios del borrador de código de conducta para las corporaciones transnacionales	104
3.	EMPRESAS CORPORATIVAS	106
3.1.	Antecedentes históricos	106
3.2.	La empresa multinacional (EMN)	109
3.2.1	Definición	109
3.2.2	Características	110
3.2.3	Clasificación	112
3.2.4	Contexto jurídico	112
3.3.	La empresa transnacional (ETN)	113
3.3.1	Concepto	113
3.3.2	Características	114
3.3.3	Las empresas corporativas y el Estado-nación	115

4.	EL ARBITRAJE COMERCIAL INTERNACIONAL	117
4.1.	El arbitraje	117
4.1.1	Reseña histórica	117
4.1.2	Concepto	119
4.1.3	Características	120
4.1.4	Naturaleza jurídica	121
4.2.	El arbitraje internacional	121
4.2.1	Concepto	121
4.2.2	Naturaleza jurídica	122
4.2.3	Procedimiento arbitral	123
4.2.4	Ley aplicable	123
4.2.5	Las partes	124
4.2.6	Los árbitros	125
4.2.7	Clases de arbitraje internacional	125
4.2.8	El arbitraje comercial internacional y la Lex Mercatoria	128
5.	CONTRATOS INTERNACIONALES	130
5.1.	Aspectos generales de los contratos	130
5.2.	Contrato internacional	133
5.2.1	Concepto	133
5.2.2	Importancia y riesgos de la contratación internacional	135
5.2.3	Principios rectores	136
5.2.4	Formación del contrato internacional	136
5.2.5	Regímenes de la contratación internacional	139
5.2.6	Ley aplicable a los contratos internacionales y a las partes	141
6.	LAS ORGANIZACIONES JURÍDICAS CORPORATIVAS	142
6.1	Naturaleza	142
6.2	Consolidación de un grupo transnacional emergente	145
	CAPÍTULO CUATRO. INSTITUCIONES PARA LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS SOBRE NUEVA LEX MERCATORIA	149
1.	LA CORTE INTERNACIONAL DE ARBITRAJE DE LA CÁMARA DE COMERCIO INTERNACIONAL	151
1.1	Generalidades	151
1.2	Funciones	152
1.3	la secretaría	153
1.4.	El reglamento de arbitraje de la corte internacional de arbitraje	154
1.4.1	Características fundamentales del reglamento	154
1.5.	Mecanismos distintivos del arbitraje de la CCI	156
1.5.1	Acta de misión	156
1.5.2	el examen del proyecto de laudo	156

2.	EL ORGANISMO DE SOLUCIÓN DE DIFERENCIAS DE LA ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO	157
2.1.	Generalidades	157
2.2.	Procedimiento	157
2.3.	El órgano de apelación permanente	158
2.4.	Del gatt al osd	159
2.5.	Latinoamérica y el osd	161
2.6.	El sistema de solución de diferencias de la OMC en crisis	162
3	LA COMISIÓN INTERAMERICANA DE ARBITRAJE COMERCIAL (CIAC)	163
3.1	Generalidades	163
3.2.	Estructura	164
3.3.	Reglamento	165
3.4.	Procedimiento	166
4.	CENTRO INTERNACIONAL DE DIFERENCIAS RELATIVAS A INVERSIONES (CIADI)	167
4.1.	Generalidades	167
4.2.	Características del procedimiento	168
4.3.	Procedimiento seguido en el CIADI	169
4.4.	El mecanismo complementario	173
4.5.	El secretario general del CIADI y el nombramiento de árbitros ad hoc	173
5	Asociación Americana de Arbitraje (AAA)	174
5.1	Generalidades	174
5.2.	Función	174
5.3.	Reglamento	175
6.	El centro de arbitraje y mediación de la OMPI	177
6.1	Generalidades	177
6.2.	Funciones del centro de arbitraje y mediación de la OMPI	177
6.3.	Reglamento	178
	CAPÍTULO QUINTO. LA NUEVA LEX MERCATORIA FRENTE AL ORDENAMIENTO NACIONAL E INTERNACIONAL	181
1.	INTRODUCCIÓN	183
2.	INSTRUMENTOS INTERNACIONALES RELACIONADOS CON LA NUEVA LEX MERCATORIA	183
2.1.	Instrumentos emanados de CNUDMI	183
2.1.1	Principales instrumentos jurídicos de la CNUDMI	186
2.1.2	La convención de las Naciones Unidas sobre los contratos de compraventa internacional de mercaderías	189

2.2.	Los principios UNIDROIT de los contratos comerciales internacionales	191
2.3.	Los principios del derecho europeo de los contratos y el tratado sobre derecho aplicable a las obligaciones contractuales	195
2.4.	Convención sobre el reconocimiento y la ejecución de las sentencias arbitrales extranjeras	196
2.5.	Reglamento de arbitraje internacional de la Asociación Americana de Arbitraje	196
2.6.	Comisión Interamericana de Arbitraje Comercial (CIAC)	197
2.7.	Organización Mundial de la Propiedad (OMPI)	199
2.8.	Organización Mundial del Comercio, OMC	204
2.9.	Tratado de Libre de Comercio y el Área de Libre Comercio para las Américas	206
3.	LEGISLACIÓN NACIONAL RELACIONADA CON LA NUEVA LEX MERCATORIA	208
3.1.	Ley 32 de 1992 (diciembre 30)	208
3.2.	Ley 33 de 1992 (diciembre 30)	209
3.3.	Ley 111 de 1994 (enero 17)	212
3.4.	Ley 170 de 1994 (diciembre 15)	213
3.5.	Ley 518 de 1999 (agosto 4)	214
3.6.	Ley 315 de 1996 (septiembre 12)	214
3.7.	Decreto 1818 de 1998 (septiembre 7)	215
3.8.	Otras normas nacionales	215
4.	JURISPRUDENCIA LEGISLATIVA RELACIONADA CON LA NUEVA LEX MERCATORIA	216
4.1.	Sentencias de la Corte Constitucional	216
4.1.1	Sentencia C- 486/93	216
4.1.2	Sentencia C-347/97	218
4.1.3	Sentencia C-1145/01	220
4.1.4	Sentencia C-400/98	222
4.1.5	Sentencia C-381/96	224
4.1.6	Sentencia C-369/02	226
4.1.7	Sentencia C-582/99	227
4.1.8	Sentencia C-1189/00	228
4.1.9	Otras jurisprudencias sobre el tema	229
4.2.	Sentencias Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Civil y Agraria	231
4.2.1	Sentencia A-012/99	231
4.2.2	Sentencia A-042/99	233

5. JURISPRUDENCIA ARBITRAL RELACIONADA CON LA NUEVA LEX MERCATORIA	235
5.1. Jurisprudencia arbitral de la cámara de comercio internacional, CCI	235
5.1.1 Cámara de comercio internacional (CCI)	235
5.1.2 Laudo dictado en el asunto No 1614 en 1969 por la CCI	236
5.1.3 Laudo dictado en el asunto No. 1675 en 1969	237
5.1.4 Laudo dictado en el asunto No. 1512 en 1971	238
5.1.5 Laudo dictado en el asunto No. 3031 de 1977	240
5.1.6 Otro laudos relevantes	242
5.2. Jurisprudencia Arbitral de la Cámara de Comercio de Bogotá, CCB	242
5.2.1 Idema Vs Amerco Limitada (13-06-96)	242
5.2.2 Cadenalco S.A. vs Corfinsura S.A.	246
CONCLUSIONES	249
ANEXOS	253
BIBLIOGRAFÍA	337