

✓
Nuevo régimen de arbitramento
MANUAL PRÁCTICO

Tercera edición

✓
Jorge Hernán Gil Echeverry

Bogotá, D.C., agosto de 2004 ✓

Contenido

	Pág.
Presentación	29
Sección primera	
Arbitraje y pacto arbitral	31
Capítulo I	
Generalidades	33
A. Concepto	33
B. Clasificación	33
1. Según los principios.....	33
a. En derecho	33
b. En conciencia o equidad.....	33
c. Técnico.....	48
2. En razón de su origen.....	49
a. Voluntario	49
b. Forzoso.....	49
3. De acuerdo con la forma de funcionamiento.....	51
a. Independiente (<i>ad hoc</i>).....	51
b. Institucional	56
c. Legal	57
4. Según el ámbito territorial.....	58
a. Nacional o doméstico.....	58
b. Internacional.....	58
5. Desde el punto de vista de las reglas procesales	58
a. Formal o ritual.....	58
b. Informal	58
C. Ventajas del arbitraje.....	58

	Pág.
1. Celeridad	58
2. Economía	59
3. Universalidad	59
4. Eficacia	61
5. Reserva	61
6. Idoneidad	62
7. Equidad	62
8. Inmediación	62
9. Informalidad	62
D. Principios constitucionales.....	63
1. Principio de la jurisdiccionalidad.....	63
2. Principio de la naturaleza procesal	64
3. Principio de la temporalidad	65
4. Principio de la habilitación	65
5. Principio de la voluntariedad	66
6. Principio de la legalidad	68
E. Constitucionalidad del arbitraje independiente	69
1. Etapa de la regla subsidiaria.....	69
2. Consagración expresa del arbitraje independiente	70
3. El arbitraje independiente en derecho comparado	71
4. Constitucionalidad del arbitraje independiente	74
Capítulo II	
Naturaleza jurídica	77
A. Planteamiento del problema	77
B. Las posiciones doctrinales	77
1. Escuela contractualista	77
2. Escuela procesalista	78

	Pág.
3. Escuela ecléctica.....	79
4. La doctrina y la jurisprudencia colombianas	84
 Capítulo III	
El pacto arbitral	89
A. Concepto	89
B. Requisitos esenciales	89
C. Especies del pacto arbitral	91
1. Cláusula compromisoria	91
a. Antecedentes	91
b. Requisitos esenciales	93
c. Naturaleza jurídica	94
d. Modificación de la cláusula dentro del juicio arbitral ...	95
D. Aplicación de normas posteriores al pacto	96
E. Características de la cláusula compromisoria	101
1. El principio de la universalidad	102
a. Teoría general	102
b. Efectos prácticos	106
2. Divisibilidad de la cláusula compromisoria	107
3. La simplicidad.....	110
F. Cláusula compromisoria y contratos con mérito ejecutivo	111
G. El compromiso	121
1. Naturaleza del compromiso	122
2. Requisitos del compromiso	123
3. La indicación de las diferencias	124
H. Diferencias entre el compromiso y la transacción	128

	Pág.
I. Características del compromiso	131
1. El principio de la limitación	132
2. Formalidades del compromiso.....	133
J. Promesa de compromiso	134
K. Diferencias entre la cláusula compromisoria y el compromiso ..	135
L. La autonomía del pacto arbitral	137
M. El pacto arbitral y los contratos de adhesión	147
1. Validez del pacto	147
2. El pacto arbitral como cláusula abusiva.....	156
N. Pacto arbitral y estipulación por otro.....	161
O. Pacto arbitral y promesas de contrato.....	162
P. Definición de la validez o eficacia del convenio arbitral	165
 Capítulo IV	
Integración del tribunal	169
A. Nombramiento de los árbitros	169
1. El principio de la libertad de nombramiento	169
2. Indebida integración del tribunal	170
B. Fórmulas de integración	171
1. Los árbitros - partes.....	172
2. Delegación subsidiaria	173
3. Delegación en funcionario u organismo oficial	175
4. Delegación en dos o más terceros	176

	Pág.
C. Inoperancia de la fórmula prevista	177
D. Saneamiento de la fórmula prevista	182
E. Nueva fórmula de integración	183
F. Notificación del nombramiento de árbitro.....	184
G. Formas de integración en el derecho comparado.....	184
Capítulo V	
Impedimentos, recusaciones y renunciias	187
A. Impedimentos y recusaciones	188
1. Trámite en caso de impedimento	188
2. Actuación en caso de recusación	189
3. Recusación del secretario.....	190
B. Renuncia de un árbitro	191
C. Remoción o relevo del árbitro.....	191
D. Muerte del árbitro	193
Capítulo VI	
Audiencia de conciliación	195
A. Citación.....	195
B. Alcances y fines de la audiencia.....	196
C. Consecuencias de la inasistencia.....	198

	Pág.
Capítulo VII	
Instalación del tribunal	207
A. Audiencia de instalación	207
1. Entrega del expediente	208
2. Fijación de sede y de la secretaría	208
3. Honorarios y gastos	208
4. Otras consideraciones	209
5. Competencia provisional	209
B. Objeción a los emolumentos fijados por el tribunal de arbitramento	210
C. La consignación de los emolumentos por las partes	210
D. Derecho a los honorarios por parte del tribunal	215
1. Casos previstos expresamente	218
a. La consignación total	218
b. Ausencia injustificada a las audiencias	218
c. Ausencia justificada	219
d. Declaración de incompetencia (artículo 29)	219
e. No coadyuvancia o inasistencia de los terceros (artículo 30)	220
f. Falta de firma del laudo	220
g. Vencimiento del término	220
h. Laudo en conciencia	220
i. Anulación del laudo	220
j. Renuncia	220
2. Casos no previstos expresamente	220
a. Declaratoria de indebida integración del tribunal	221
b. Falta de consignación total de las segundas sumas decretadas	221
c. Impedimento y recusación	222
d. Muerte de un árbitro	222
e. Pluralidad de demandantes o demandados	222

	Pág.
f. Intervención de terceros	224
g. Falta de consignación por terceros facultativo	225
Sección segunda	
Del nuevo procedimiento	227
Capítulo VIII	
Generalidades	229
A. Vigencias y derogaciones	229
1. Planteamiento del problema	229
2. Conclusiones	232
B. Arbitraje de mayor y menor cuantía	236
Capítulo IX	
Procedimiento	237
A. La demanda arbitral	237
1. Contenido	237
a. En arbitraje independiente	237
b. En arbitraje institucional	237
c. En arbitraje legal	238
2. Anexos	238
a. En arbitraje independiente	238
b. En arbitraje institucional	238
c. En arbitraje legal	238
3. Presentación de la demanda	239
4. Competencia del centro	239
B. Admisión de la demanda	242
1. Anotación previa	242
2. Quién admite la demanda	243

	Pág.
C. Del trámite inicial	245
1. Denominación.....	245
2. Inadmisión de la demanda	247
3. Traslado y notificación	247
4. Contestación de la demanda	248
5. Sustitución y reforma de la demanda	248
a. Procedencia	248
b. La reforma	248
c. Oportunidad procesal para la reforma	249
6. Audiencia de conciliación.....	251
7. Integración del tribunal de arbitramento	252
8. Impedimentos y recusaciones	252
 Capítulo X	
Trámite arbitral	253
A. Asuntos que involucra	253
B. La primera audiencia de trámite	254
C. Las audiencias de trámite	254
1. Denominación	254
2. La comparecencia a las audiencias	254
a. Audiencias generales	255
b. Audiencias privadas	255
3. Los incidentes	256
D. La audiencia de alegatos	258
E. La audiencia de fallo	259
 Capítulo XI	
Término de duración del proceso	261
A. Norma general	261

	Pág.
B. Prórroga del término	265
C. Suspensión e interrupción de términos	267
1. Interrupción del proceso	267
2. Suspensión del proceso	267
 Capítulo XII	
Los recursos	271
A. Apelación	271
B. La reposición	273
1. Procedencia	273
2. Interposición del recurso	274
C. El recurso de revisión	277
1. Procedencia	277
2. Causales	278
3. Consecuencias de la sentencia	281
 Capítulo XIII	
El laudo	283
A. Naturaleza	283
B. Contenido	284
1. Los antecedentes	284
2. La parte motiva	284
3. La parte resolutive	286
4. El salvamento de voto	287
C. Aclaración, corrección y complementación	288
1. Aclaración	288

	Pág.
2. Corrección	289
3. Complementación	289
D. Oportunidad procesal	290
E. Término procesal para la aclaración, corrección y complementación	292
F. La ejecución del laudo	293
 Capítulo XIV	
Funciones del tribunal	295
A. Cesación de funciones	295
1. Noción	295
2. Consecuencias	295
B. Causales	296
C. La interposición del recurso de anulación	297
D. Cesación de funciones y término de duración	299
E. Cesación de funciones por falta de consignación	299
 Capítulo XV	
La caducidad	303
A. La caducidad de la acción arbitral	303
B. No aplicación de caducidades ordinarias	303
C. El pacto sobre caducidad y prescripción	305
D. La caducidad del convenio arbitral.....	305

	Pág.
Sección tercera	
Los trámites	309
 Capítulo XVI	
Primera audiencia de trámite	311
A. Parte inicial	311
B. Desarrollo de la primera audiencia	312
1. Iniciación	312
2. Lectura del pacto arbitral	312
3. Estimación de la cuantía	313
4. Formulación de nuevas pretensiones	313
C. Definición de la competencia	317
1. Factor objetivo y subjetivo	317
2. El ámbito de la transacción	319
3. Competencia positiva y negativa	321
4. Competencia total o parcial	322
D. Competencia arbitral como falta de jurisdicción	322
1. Derogatoria de jurisdicción	322
2. Teoría de la renuncia tácita al pacto arbitral	327
3. La prevalencia del proceso arbitral	332
4. El decaimiento legislativo del pacto arbitral	334
5. Regulación normativa en Colombia	335
E. Materias susceptibles de pronunciamiento arbitral	339
1. Principio de la universalidad del proceso arbitral	340
2. Restricción jurisprudencial, mas no normativa	342
F. Momento procesal para estudiar la competencia	345
G. Competencia errada	346

	Pág.
H. Causales de incompetencia.....	349
1. La prohibición legal	349
2. La transigibilidad	350
3. La inexistencia del pacto arbitral	350
a. Causales	350
b. Vigencia de la ley en el tiempo	350
4. La ineficacia	351
5. La nulidad del pacto	353
6. Terminación del contrato	359
7. Inexistencia o nulidad del contrato principal	360
Capítulo XVII	
Intervención de terceros	367
A. Litisconsortes necesarios	367
1. Noción	367
2. Adhesión al pacto arbitral	368
3. Momento procesal para la integración de la <i>litisconsorte</i> ..	373
4. El artículo 30 del Decreto 2279 y el artículo 83 del CPC	373
5. Integración por parte del director del centro	376
6. Aplicación del artículo 83 por el tribunal	377
B. Terceros facultativos	378
1. Terceros	378
2. Principio de la habilitación	381
3. Conclusión	383
C. Fijación adicional de honorarios	385
D. Casos especiales de intervención de terceros	386
1. En la compraventa	386
2. En el contrato de fiducia mercantil	386
a. Teoría de la estipulación por otro	387
b. Teoría del <i>litisconsorte</i>	387
c. El contrato plurilateral	387

	Pág.
3. En la cesión de contratos	390
Capítulo XVIII	
Indebida integración del tribunal	393
A. Momento para proponerla	393
B. Consecuencias	394
Capítulo XIX	
Las pruebas	395
A. Auto de pruebas	395
1. Finalidad de las pruebas	395
2. Recursos	395
3. Facultades respecto a las pruebas	395
4. Inmediación y concentración	397
B. La práctica de las pruebas	397
1. Testimonios y declaraciones de parte	398
2. Inspecciones judiciales	402
3. El dictamen pericial	402
4. La prueba documental	406
5. Las tachas	406
6. Objeción al dictamen pericial	407
Sección cuarta	
Trámites especiales	411
Capítulo XX	
Las notificaciones	413
A. Notificación por estrados	413

	Pág.
B. Notificación personal	413
C. Notificación por estados	416
D. Notificación por telegrama o por escrito	416
 Capítulo XXI	
Las medidas cautelares	419
A. Requisitos	419
B. Su constitucionalidad	420
C. Medidas que proceden	422
1. El registro del proceso	424
2. El secuestro de bienes muebles	425
D. Levantamiento de las medidas cautelares	426
1. A solicitud de parte	426
2. Oficiosamente	426
3. A petición de terceros afectados	426
E. Derecho comparado	427
 Capítulo XXII	
El recurso de anulación	429
A. Generalidades	429
B. Técnica del recurso	430
1. Formalidades o requisitos del recurso	430
2. Conclusión	434

	Pág.
C. Estudio individual de las causales	435
1. Causal primera. Nulidad del pacto	436
a. Análisis general	436
b. Corresponde a errores <i>in iudicando</i>	437
c. Saneamiento	437
2. Causal segunda. Indebida integración	438
a. Análisis general	438
b. Presupuestos de hecho	439
3. Causal tercera. Las pruebas	440
a. Análisis general	440
b. Procedencia	440
c. Saneamiento.....	441
4. Causal cuarta. Laudo extemporáneo	441
a. Análisis general	441
b. Presupuestos de hecho	441
c. Consideraciones procesales	442
d. La unidad de la primera audiencia de trámite	442
e. La regulación y el cálculo del término en audiencia	443
f. La aclaración, corrección y complementación del laudo	444
5. Causal quinta. Fallo en conciencia	445
a. Procedencia	445
b. Saneamiento	447
6. Causal sexta. Errores y contradicciones	447
a. Análisis general	447
b. Alcance del recurso	449
7. Causal séptima. <i>Ultra</i> y <i>extra petita</i>	450
8. Causal octava. Falta de decisión	451
D. Enervamiento del motivo de anulación	452
1. La indebida integración	452
2. La falta de congruencia	454
3. La equivocación al fallar en conciencia	454
4. Falta de decisión	455

	Pág.
E. La homologación	455
F. Efectos de la sentencia	457
G. Trámite del recurso	459
1. La ejecutoria del laudo	460
2. Decisión del recurso	464
H. La sentencia del tribunal	464
I. Consecuencias de la nulidad	468
J. Recursos contra la sentencia del tribunal superior	469
 Capítulo XXIII	
Centro de arbitraje	471
A. Regulación normativa	471
B. Los centros de arbitraje	472
1. Naturaleza de la institución	472
2. Autorización previa	473
3. Control y vigilancia por parte del Ministerio de Justicia	474
C. El reglamento del centro de arbitraje	474
1. Árbitros	475
2. Secretarios	476
3. Tarifas	476
4. Normas administrativas	477
5. Normas de procedimiento	478
6. Secretario del centro	478
7. El director del centro	478
a. Naturaleza jurídica de sus funciones	478

	Pág.
b. El simple acto secretarial	479
c. La teoría del acto administrativo	480
d. El acto jurisdiccional	483
D. Funciones del centro de arbitraje	484
1. Funciones arbitrales	484
2. Funciones de archivo y autenticación	484
3. Funciones de capacitación y divulgación	486
E. Régimen de responsabilidad	487
 Capítulo XXIV	
Poderes, deberes y responsabilidades de los árbitros	499
A. Poderes y deberes	499
B. Responsabilidad patrimonial directa	500
C. Responsabilidad civil y penal	502
 Capítulo XXV	
Arbitramento administrativo	509
A. Generalidades	509
B. La regulación inicial	515
C. El pacto arbitral	518
1. La cláusula compromisoria	518
2. El compromiso.....	519
3. El compromiso en relaciones extracontractuales	520

	Pág.
D. Nombramiento de árbitros	521
1. Número de árbitros	521
2. Nacionalidad	522
3. Designación	522
4. Ley aplicable	525
E. El recurso de anulación	525
1. Análisis jurisprudencial	525
2. Formulación del recurso y causales	527
3. Tramitación del recurso	529
4. Intervención del agente del Ministerio Público	531
F. Unificación de la competencia	532
G. Prohibición de prohibir el pacto arbitral	534
H. Competencia del tribunal arbitral	536
1. Frente a los actos administrativos	536
2. Competencia para definir nulidades	538
a. Opinión de la jurisprudencia	538
b. Opinión personal	541
3. Los efectos patrimoniales del acto administrativo	542
4. Efectos jurídicos de los actos contractuales	547
5. Opinión sobre la legalidad del acto administrativo	553
I. Concurrencia de jurisdicciones por delimitación contractual ...	563
J. Actos contractuales separables	565
K. La audiencia de conciliación	565
L. La reciente jurisprudencia nacional.....	566
1. Sentencia del Consejo de Estado referente al metro de Medellín	566

	Pág.
1. Causales invocadas en el recurso	566
a. Consideraciones de la sentencia	567
b. Conclusiones finales	567
2. Comentarios a la jurisprudencia anterior	571
3. Sentencia de junio 8 de 2000	577
a. Conclusiones de la sentencia	577
b. Fundamentos	577
4. Salvamento de voto	579
5. Comentarios a la sentencia anterior	581
6. La Corte Constitucional	584
7. Comentario a la tesis anterior	587
8. Los salvamentos de voto	590
9. Principio especial para el arbitraje administrativo	595
10. Conclusión	596
M. El arbitraje desarrollado por entidades administrativas	598
1. Parte general	598
2. La práctica en derecho comparado	599
a. En seguros	599
b. En transporte	600
c. En materia de cooperativas	600
3. El denominado arbitraje de consumo	600
4. El arbitraje en relación con la propiedad intelectual	602
Capítulo XXVI	
El arbitraje en el contrato de sociedad	605
A. Regulación especial	605
B. Aplicación de la cláusula compromisoria a los administradores	606
1. Relación contractual directa	606
2. Cobertura general de la cláusula compromisoria	610
3. La solidaridad legal atrae la cláusula compromisoria	612

	Pág.
C. Pacto arbitral y grupos societarios	616
D. Campo de aplicación general	620
E. Diferencias referentes a la liquidación	625
F. El nombramiento de árbitros	630
G. Frente a los socios excluidos o retirados	631
H. La impugnación de acuerdos sociales	632
I. La inclusión del pacto arbitral mediante reforma estatutaria ...	636
J. El concordato o liquidación de la sociedad y el convenio arbitral	638
 Capítulo XXVII	
El arbitraje técnico	641
A. El arbitramento técnico ordinario.....	641
1. Análisis general	641
2. Ventajas	642
3. Del análisis jurídico	643
B. El arbitramento técnico administrativo	647
 Capítulo XXVIII	
El exequátur de laudos arbitrales	649
A. Concepto	649
B. Requisitos	650

C. Trámite	654
D. Los tratados internacionales y la ley colombiana	654
1. Planteamiento del problema	654
2. Condiciones del exequátur	659
3. Causales de negación	661
4. El orden público	663
E. El exequátur y la Convención de Nueva York	669
1. La ley sustantiva	670
2. La reciprocidad	671
3. La carga de prueba	673
4. Exequátur parcial	674
5. Laudos parciales o anticipados	675
6. El exequátur y la excepción de arbitraje	680
F. El exequátur frente a la Convención CIADI	682
G. El exequátur y las medidas cautelares	683
Capítulo XXIX	
Arbitraje internacional	685
A. Precisión	685
B. Criterios determinantes	686
1. El pacto de las partes	686
2. Elementos extranjeros	686
a. El domicilio	688
b. Lugar de cumplimiento	688
c. El lugar del arbitraje.....	688
d. La vinculación de intereses	689
e. Afectación del comercio internacional	689

	Pág.
C. Ventajas del arbitraje internacional	689
1. Supremacía de los tratados	689
2. Aplicación del derecho sustantivo	690
3. Aplicación del procedimiento	690
4. Doctrina constitucional	690
D. El arbitraje internacional y la <i>lex mercatoria</i>	691
Anexos	705
Modelos generales	707
A. Modelo de pacto arbitral	707
1. Cláusula compromisoria nacional	707
2. Modelo de contrato de compromiso	707
B. Modelo de demanda arbitral	709
C. Modelos de trámite prearbitral	711
1. Modelo de rechazo de la demanda por el centro	711
2. Modelo de auto, traslado y admisión de la solicitud de convocatoria	711
3. Modelo de auto decretando emplazamiento	712
4. Modelo de citación de partes	713
5. Modelo de requerimiento a tercero para nombrar árbitro ..	713
6. Modelo de audiencia para el nombramiento de árbitros ..	713
7. Modelo de comunicación de nombramiento de árbitros ..	714
8. Modelo de auto de director del centro decidiendo impedimentos o recusaciones	715
9. Modelo de citación a audiencia de conciliación	715
10. Modelo de audiencia de conciliación prearbitral	715
D. Asuntos previos a la asunción de competencia	716
1. Modelo de audiencia de instalación	716

	Pág.
2. Modelo de requerimiento por falta de consignación	718
3. Modelo de certificación con mérito ejecutivo	719
4. Modelo de fijación de fecha de primera audiencia de trámite	720
5. Modelo de notificación de auto de primera audiencia de trámite	721
6. Modelo de acta de notificación personal	721
E. La primera audiencia de trámite	722
1. Modelo de acta de primera audiencia de trámite	722
2. Modelo de acta sobre competencia y pruebas	724
3. Modelo de auto de pruebas	727
4. Modelo de petición de medidas cautelares	729
5. Modelo de decreto de medidas cautelares	730
6. Modelo de auto decretando levantamiento de medida cautelar.....	731
a. Por oposición de un tercero	731
b. Como consecuencia del laudo	731
7. Modelo de auto que declara la incompetencia del tribunal	732
8. Modelo de auto que declara la indebida integración del tribunal	732
F. Modelos referentes a las pruebas	733
1. Modelo de telegrama al jefe informando citación al subalterno	733
2. Modelo de citación de testigos	734
3. Modelo de acta de interrogatorio de testigos	734
4. Modelo de desgrabación de testimonios y declaraciones de parte	735
5. Modelo de oficio	736
6. Modelo de exhorto	736
7. Modelo de comunicación a peritos	737
8. Modelo de inspección judicial con peritos	738
9. Modelo de traslado de dictamen pericial	740

	Pág.
10. Modelo de traslado de objeción a peritazgo	741
11. Modelo de auto que decreta separación de un árbitro y suspensión del proceso	741
G. Modelos referentes al alegato y laudo	742
1. Modelo de audiencia de alegatos	742
2. Modelo de laudo arbitral	743
3. Modelo de audiencia de fallo	746
H. Modelos sobre la anulación	747
1. Modelo de recurso de anulación	747
2. Modelo envío de expediente al tribunal superior. Trámite anulación	748
3. Modelo de minuta de protocolización	748
I. Modelo de cláusula compromisoria internacional	749