

SERIE
ALTERNATIVAS PARA LA SOLUCIÓN DE CONFLICTOS

LA TRANSACCIÓN

SOLUCIÓN ALTERNATIVA

DE CONFLICTOS

2ª Edición

1998

ROBERTO VALDÉS SÁNCHEZ

Abogado Consultor en la materia y Profesor Universitario

Editorial Legis S.A. - Buenos Aires

LEGIS

JSN / PS

Índice general

El por qué de este libro	9
El por qué de esta su segunda edición.....	11

PRIMERA PARTE LAS ALTERNATIVAS A LA JUSTICIA ORDINARIA PARA LA SOLUCIÓN DE CONFLICTOS

CAPÍTULO I El marco de referencia

A. SU ÁMBITO	25
B. SU ORIGEN HISTÓRICO.....	26
1. En la Grecia Clásica	26
2. En la Roma Imperial.	26
3. Con el Cristianismo	26
4. En la Edad Media	27
5. En el Siglo XVIII	27
6. En el Siglo XIX	29
C. EL PRINCIPIO DE DERECHO CON BASE EN EL CUAL EXISTEN	30

CAPÍTULO II Las fuentes para su aplicación

A. ASPECTOS DE BASE	37
1. De acuerdo con su campo de aplicación.	37
2. De acuerdo con la etapa del tratamiento del conflicto.	39
a) <i>En la etapa preprocesal.</i>	39
b) <i>Dentro del proceso.</i>	39

B. LAS FUENTES PARA LA APLICACIÓN DE ESTAS ALTERNATIVAS	39
1. La cláusula compromisoria.	40
a) <i>Concepto</i>	40
b) <i>Elementos característicos</i>	40
2. El compromiso	43
a) <i>Concepto</i>	43
b) <i>Elementos característicos</i>	43
3. El pacto múltiple de las soluciones alternativas	47
4. Sin pacto previo	48

CAPÍTULO III

Las alternativas para la solución de conflictos

A. CONCEPTO DE BASE.	53
B. CLASIFICACIÓN DE BASE	53
1. Según la forma como se pueda lograr la solución	53
2. Según la forma que adopta la solución	54
C. LAS ALTERNATIVAS HOY VIGENTES EN COLOMBIA	55
1. La Transacción	55
2. La Conciliación	56
3. La Amigable Composición	57
4. El Arbitraje	58
5. El Experticio	59
6. La Defensoría del Cliente	60
D. OTRAS ALTERNATIVAS	65
1. La Evaluación Neutral del Caso	65
2. La Mediación	67
3. El Alquiler de Jueces Privados	70
4. El Minijuicio	73
E. ASPECTOS COMUNES EN LAS ALTERNATIVAS PARA LA SOLUCIÓN DE CONFLICTOS.	76
1. Constituyen verdaderas alternativas con pleno respaldo en la ley para la solución de conflictos	77
2. Tienen como objeto resolver controversias susceptibles de transacción	77
F. IMPORTANCIA DE IDENTIFICAR LA VIABILIDAD DE CADA ALTERNATIVA SEGÚN EL CASO	79

SEGUNDA PARTE

ASPECTOS FUNDAMENTALES DE LA TRANSACCIÓN

CAPÍTULO IV

El concepto de transacción

A. NOCIÓN BÁSICA DE TRANSACCIÓN.	83
B. EL CONCEPTO DE CONTRATO DE TRANSACCIÓN EN EL DERECHO COMPARADO: 84	
1. En Francia.....	84
2. En España	85
3. En Italia.....	86
4. En Portugal.....	86
5. En Perú.....	87
6. En Bolivia.....	88
7. En Argentina.....	88
8. En Paraguay.....	89
9. En Venezuela.....	89
10. En Chile.....	89
11. En la provincia de Quebec (Canadá).....	90
12. En Nicaragua.....	91
13. En Guatemala.....	91
C. EL CONCEPTO DE CONTRATO DE TRANSACCIÓN EN EL DERECHO CIVIL	
COLOMBIANO	92
1. De acuerdo con la ley vigente	92
2. A la luz de la doctrina y de la jurisprudencia	93

CAPÍTULO V

Elementos esenciales de la transacción

A. INTRODUCCIÓN	97
B. LOS ELEMENTOS	97
1. La existencia de una relación controvertida o dudosa.....	97
2. La intención de las partes de solucionar el conflicto en forma extrajudicial	98
3. Las recíprocas concesiones de las partes	99
4. Es un convenio o contrato que celebran las partes mismas	103
5. Su capacidad para definir el conflicto	105

CAPÍTULO VI

Caracteres del contrato de transacción

A. ES BILATERAL	109
B. ES CONSENSUAL	111
C. ES ONEROSO	115
D. ES CONMUTATIVO.....	116
— <i>¿Cabe la lesión enorme en el Contrato de Transacción?</i>	117
E. ES PRINCIPAL	119
F. ES NOMINADO.....	122
G. ES <i>INTUITU PERSONAE</i>	123
H. SOLUCIONA, POR SÍ MISMO, EL CONFLICTO	125

CAPÍTULO VII

Naturaleza de la transacción

A. CONCEPTO DE NATURALEZA.	129
B. EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL CONCEPTO	129
C. TEORÍAS SOBRE LA NATURALEZA DEL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	130
1. La teoría traslativa.....	131
— <i>Crítica de la teoría traslativa</i>	132
2. La teoría constitutiva.	133
— <i>Crítica a la teoría constitutiva</i>	134
3. La teoría declarativa.....	136
— <i>Crítica a la teoría declarativa</i>	138
4. La teoría dispositiva.....	140
— <i>Crítica a la teoría dispositiva</i>	140
5. Nuestra opinión: La teoría definitoria	142
a) <i>Premisa de contenido</i>	142
b) <i>Premisa legislativa</i>	144
1) <i>De acuerdo con la ley francesa</i>	144
2) <i>De acuerdo con la ley argentina</i>	144
3) <i>De acuerdo con la ley chilena</i>	144
4) <i>De acuerdo con la ley italiana</i>	144
5) <i>De acuerdo con la ley boliviana</i>	144

6) <i>De acuerdo con la ley portuguesa.</i>	145
7) <i>De acuerdo con la ley peruana.</i>	145
c) <i>Premisa jurisprudencial.</i>	146
d) <i>Apoyo doctrinario.</i>	148

CAPÍTULO VIII

Requisitos del contrato de transacción

A. MARCO: REQUISITOS DE TODO CONTRATO	151
B. EL OBJETO EN EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	152
C. EL OBJETO PROPIO AL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	152
D. LA MATERIA TRANSIGIBLE	153
1. La materia incluida en la transacción.	155
a) <i>En la ley colombiana</i>	155
b) <i>En la ley argentina</i>	155
c) <i>En la ley portuguesa</i>	155
d) <i>En la ley peruana</i>	155
2. La materia excluida de la transacción.	156
a) <i>El estado civil de la persona</i>	156
1) <i>Pueden transigirse los efectos patrimoniales del estado civil</i>	157
2) <i>¿Puede la transacción recaer simultáneamente sobre el estado civil y sobre sus efectos patrimoniales?</i>	160
— <i>En la legislación argentina</i>	160
— <i>En la legislación chilena</i>	160
— <i>En la legislación colombiana</i>	161
b) <i>El derecho a alimentos</i>	162
1) <i>Sobre alimentos futuros</i>	164
2) <i>La autorización del juez</i>	164
3) <i>El contrato de transacción sobre alimentos futuros es revisable</i>	166
c) <i>Los derechos de contenido personal</i>	167
d) <i>La acción penal</i>	169
e) <i>Los derechos ajenos y los derechos inexistentes</i>	171
1) <i>Sobre derechos ajenos</i>	171
2) <i>Sobre derechos que no existen</i>	174

f) <i>Sobre litigio ya terminado</i>	175
— <i>Requisitos para que opere la exclusión del pleito ya fallado como materia transigible</i>	176
E. ANOTACIONES COMPLEMENTARIAS SOBRE EL OBJETO EN LA TRANSACCIÓN	177
1. El objeto comprendido en la renuncia de derechos	177
2. Aplicación de la cláusula penal en el contrato de transacción	179
F. LA CAPACIDAD EN EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	180
1. Régimen común sobre la capacidad	180
2. La capacidad para celebrar el contrato de transacción	182
3. Desarrollo de la capacidad para celebrar el contrato de transacción	183
a) <i>En las personas naturales</i>	183
1) <i>Cuando son menores de edad</i>	183
2) <i>En las personas mayores incapaces</i>	186
b) <i>En las personas jurídicas</i>	187
4. El poder para celebrar el contrato de transacción	189
a) <i>Cuando se transige extrajudicialmente</i>	191
— <i>Consecuencias de transigir extrajudicialmente sin poder.</i>	192
b) <i>Cuando se transige dentro del proceso</i>	192
G. LA CAUSA EN EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	194
1. Régimen común sobre la causa	194
2. La causa en el contrato de transacción	195
3. Efectos de la causa en el contrato de transacción	196
a) <i>La falta de causa</i>	196
b) <i>La causa ilícita</i>	196
H. EL CONSENTIMIENTO EN EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	196
1. Régimen común sobre el consentimiento	196
2. El consentimiento en el contrato de transacción	197
a) <i>El error en el contrato de transacción</i>	197
1) <i>El error de derecho en el contrato de transacción</i>	197
2) <i>El error de hecho en el contrato de transacción</i>	198
— <i>El error en cuanto a la especie de contrato</i>	199
— <i>El error sobre la identidad de la cosa</i>	199
— <i>El error en cuanto a la sustancia o a la calidad de la cosa</i>	200
— <i>El error en cuanto a la persona</i>	201
— <i>El error sobre el poseedor aparente</i>	203
— <i>El error de cálculo</i>	204
— <i>El error en cuanto al derecho con el cual se transige.</i>	205
b) <i>La fuerza en el contrato de transacción</i>	206
c) <i>El dolo en el contrato de transacción</i>	207

CAPÍTULO IX
De la nulidad en el contrato de transacción

A. ANÁLISIS DE BASE	211
B. RÉGIMEN GENERAL DE LA NULIDAD EN LOS CONTRATOS	212
1. La nulidad contractual en materia civil	213
2. La nulidad contractual en materia comercial	213
C. ACTOS O CONTRATOS AFECTADOS DE NULIDAD ABSOLUTA	215
D. ACTOS O CONTRATOS AFECTADOS DE NULIDAD RELATIVA	216
E. EFECTOS DE LA NULIDAD	218
F. LA NULIDAD ABSOLUTA EN EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	219
1. Por falta de capacidad	219
2. En cuanto al objeto	220
a) <i>El estado civil de una persona</i>	220
b) <i>Bienes o derechos ajenos</i>	220
c) <i>Bienes o derechos que no existen</i>	221
d) <i>La acción penal</i>	221
e) <i>Los derechos de contenido personal</i>	222
3. En cuanto a la causa	222
G. LA NULIDAD RELATIVA EN EL CONTRATO DE TRANSACCIÓN	223
1. Por la incapacidad relativa de las partes	223
2. Por falta de autorización judicial en la transacción sobre alimentos futuros	224
3. Por vicios del consentimiento	224
a) <i>El error en cuanto a la persona</i>	225
b) <i>El error en cuanto a la identidad de la cosa</i>	225
c) <i>El error en cuanto al derecho para transigir</i>	226
d) <i>Cuando se transige con base en el título nulo</i>	228
e) <i>Por falsedad en los títulos en los cuales se basa la transacción</i>	229
f) <i>Sobre litigio ya fallado</i>	230
g) <i>Por dolo o por violencia</i>	232

CAPÍTULO X

Los efectos del contrato de transacción

A. EL EFECTO DE COSA JUZGADA	237
1. Concepto de cosa juzgada	237
2. El efecto de cosa juzgada que tiene la transacción en algunas legislaciones	237
a) <i>En la ley española</i>	238
b) <i>En la ley argentina</i>	238
c) <i>En la ley uruguaya</i>	239
d) <i>En la ley mexicana</i>	239
e) <i>En la ley francesa</i>	239
f) <i>En la ley boliviana</i>	240
g) <i>En la ley peruana</i>	240
h) <i>En la ley chilena</i>	240
i) <i>En nuestra ley</i>	240
3. Consecuencias del efecto de cosa juzgada en el contrato de transacción	241
a) <i>El contrato de transacción pone fin al conflicto</i>	241
b) <i>El contrato de transacción es un medio de acción</i>	243
c) <i>El contrato de transacción es un medio de excepción</i>	245
d) <i>El efecto de cosa juzgada provisional en la transacción</i>	246
e) <i>El efecto de cosa juzgada provisional en la transacción sobre el valor de los alimentos</i>	247
B. EL EFECTO DE MÉRITO EJECUTIVO	248
C. EFECTO SÓLO ENTRE LAS PARTES	251
1. <i>Extensión de sus efectos a los causahabientes</i>	251
2. <i>Extensión de sus efectos cuando hay solidaridad</i>	252

TERCERA PARTE

APLICACIÓN DEL CONTRATO DE TRANSACCIÓN

CAPÍTULO XI

Aplicación sustantiva del contrato

A. EN EL DERECHO CIVIL Y EN EL DERECHO DE FAMILIA	257
B. EN EL DERECHO COMERCIAL	258

C. EN EL DERECHO LABORAL	258
D. EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO	262

CAPÍTULO XII
La inserción del contrato
de transacción al proceso judicial

A. MARCO DE REFERENCIA	271
1. Marco de referencia legal	271
a) <i>En el régimen legal francés</i>	271
b) <i>En el régimen legal español</i>	271
c) <i>En el régimen legal italiano</i>	272
d) <i>En el régimen legal portugués</i>	272
e) <i>En el régimen legal peruano</i>	272
f) <i>En el régimen legal boliviano</i>	272
g) <i>En el régimen legal paraguayo</i>	272
h) <i>En el régimen legal venezolano</i>	273
i) <i>En el régimen legal chileno</i>	273
j) <i>En el régimen legal colombiano</i>	273
k) <i>En el régimen legal nicaragüense</i>	273
l) <i>En el régimen guatemalteco</i>	274
2. Marco de referencia contextual	274
a) <i>La transacción conserva su carácter de contrato</i>	274
b) <i>Es un modo de autocomposición que termina</i> <i>anticipadamente el proceso judicial</i>	275
c) <i>Cabe su inserción en el proceso arbitral</i>	275
B. LA INSERCIÓN DEL CONTRATO DE TRANSACCIÓN AL PROCESO JUDICIAL CIVIL	276
1. Su aplicación a las materias de derecho civil, de familia y comercial	276
2. Ubicación en el Régimen del Procedimiento Civil Colombiano	276
3. Objeto de la transacción en el proceso judicial civil	276
4. Oportunidad para transigir con motivo del proceso judicial civil	277
5. Procedimiento para hacer efectivo el contrato de transacción en el proceso judicial civil	278

a) <i>La solicitud</i>	278
1) <i>Por escrito presentado como la demanda</i>	279
2) <i>Momento en el cual se entiende presentada la solicitud</i>	279
3) <i>¿Ante quién se presenta la solicitud?</i>	279
4) <i>¿Quiénes pueden presentar la solicitud?</i>	280
b) <i>Posibilidades para incorporar la transacción al proceso</i> ..	280
1) <i>Por las partes</i>	280
2) <i>Por una de las partes</i>	281
c) <i>Estudio del juez</i>	281
1) <i>En relación con el contrato mismo</i>	282
2) <i>En relación con los requisitos procesales</i>	282
d) <i>Pronunciamiento del juez</i>	283
1) <i>Aceptación de la transacción</i>	283
2) <i>No aceptación de la transacción</i>	284
e) <i>Sobre costas</i>	285
f) <i>Transacciones dentro del proceso con requisitos especiales</i> ...	285
1) <i>Cuando la materia de la transacción requiere previa autorización y licencia judicial</i>	285
2) <i>Transacción por parte de algunas entidades públicas</i> ...	287
6. <i>Cumplimiento de la transacción dentro del proceso judicial civil</i>	289
a) <i>Cuando las obligaciones pactadas son de cumplimiento presente</i>	289
b) <i>Cuando las obligaciones pactadas son de cumplimiento futuro</i>	289
1) <i>Suspensión del proceso para su cumplimiento</i>	289
2) <i>Incumplimiento de la transacción incorporada al proceso cuando no hay suspensión del mismo</i>	290
C. <i>LA INSERCIÓN DEL CONTRATO DE TRANSACCIÓN A LA VÍA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA</i>	291
1. <i>Durante el trámite de la vía gubernativa</i>	291
2. <i>Durante el trámite del proceso contencioso-administrativo</i>	295
D. <i>LA INSERCIÓN DEL CONTRATO DE TRANSACCIÓN EN EL PROCESO JUDICIAL LABORAL</i>	296
ÍNDICE ANALÍTICO	299
BIBLIOGRAFÍA	303