

DE LAS  
OBLIGACIONES  
EN  
DERECHO  
CIVIL Y COMERCIAL

3ª EDICIÓN

MARIO BAENA UPEGUI

---

Profesor de la materia



BOGOTÁ • MÉXICO D.F. • BUENOS AIRES • SANTIAGO • CARACAS • LIMA

# ÍNDICE GENERAL

ADVERTENCIA Y RECONOCIMIENTO DEL AUTOR .....	vii
--	-----

## TÍTULO I DE LAS OBLIGACIONES EN GENERAL

### CAPÍTULO I Las obligaciones dentro del derecho privado

A. LA PERSONA Y EL DERECHO SUBJETIVO .....	3
B. DEFINICIÓN Y CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS .....	4
1. Definición .....	4
2. Clasificación de los derechos subjetivos.....	4
a) <i>Respeto de su eficacia: Absolutos y relativos</i> .....	4
b) <i>Respecto a su naturaleza: Originarios y derivados</i> .....	5
c) <i>Respeto a su objeto y contenido intrínseco: Públicos y privados</i> .....	5
C. CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS PRIVADOS .....	5
1. Derechos extrapatrimoniales .....	6
a) <i>De la personalidad</i> .....	6
b) <i>Derechos de familia propiamente tales</i> .....	6
2. Derechos patrimoniales .....	6
a) <i>Reales</i> .....	6
1) <i>Principales</i> .....	6
2) <i>Accesorios</i> .....	6
b) <i>Derechos de trabajo intelectual</i> .....	7

c) <i>Derechos universales</i> .....	7
d) <i>Derechos personalísimos</i> .....	8
e) <i>Derechos de familia patrimoniales</i> .....	8
f) <i>Derechos personales</i> .....	9
D. CONCEPTO DE PATRIMONIO ECONÓMICO Y MORAL .....	9
E. DIFERENCIAS ENTRE LOS DERECHOS PERSONALES Y LOS DEMÁS DERECHOS PATRIMONIALES .....	11
F. NOCIONES CORRELATIVAS DE DERECHO PERSONAL Y OBLIGACIÓN .....	12

## CAPÍTULO II

### Concepto de obligación y sus elementos

A. GENERALIDADES .....	17
B. EN EL DERECHO ROMANO .....	18
C. DEFINICIÓN .....	18
D. ELEMENTOS DE LA OBLIGACIÓN .....	19
1. Elemento personal o subjetivo .....	19
2. Elemento real u objetivo .....	20
3. Elemento vincular o jurídico .....	21
E. CARACTERÍSTICAS DEL VÍNCULO JURÍDICO .....	21
F. EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL CONCEPTO DE OBLIGACIÓN .....	21
1. Inexistencia de la obligación .....	21
2. Obligación material .....	22
3. Deber moral .....	22
4. Vínculo jurídico .....	22
G. EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL VÍNCULO JURÍDICO .....	22
1. Vínculo jurídico como sujeción de la persona del deudor a la del acreedor .....	22
2. Vínculo jurídico como relación entre el acreedor y el patrimonio del deudor o entre dos patrimonios .....	23
3. Vínculo jurídico como limitación de la libertad del deudor .....	23
4. Vínculo jurídico en la teoría alemana .....	24
H. CONCEPCIONES OBJETIVA Y PERSONAL DE LA OBLIGACIÓN .....	24

## TÍTULO II DEL ACTO JURÍDICO

### CAPÍTULO III Nociones generales del acto jurídico

A. FUENTES DE LAS OBLIGACIONES. GENERALIDADES .....	29
B. CLASIFICACIÓN .....	31
1. Para JOSSEERAND y ZULETA ÁNGEL .....	32
2. Para PÉREZ VIVES .....	32
3. Nuestra clasificación .....	32
C. EL HECHO Y EL ACTO JURÍDICO .....	33
D. EL ACTO JURÍDICO .....	34
E. EFECTOS .....	34
F. CARACTERÍSTICAS .....	35
G. ACTOS JURÍDICOS UNILATERALES Y BILATERALES .....	35

### CAPÍTULO IV El contrato

A. DEFINICIÓN .....	39
B. OPOSICIÓN DE INTERESES EN EL CONTRATO .....	39
C. OBLIGACIONES DE CARÁCTER TRANSITORIO Y PERMANENTE .....	39
D. CARÁCTER PATRIMONIAL DE LAS CONVENCIONES .....	40
E. ¿POR QUÉ OBLIGAN LOS CONTRATOS? .....	40
F. CONSENTIMIENTO .....	41
G. ELEMENTOS DE LOS CONTRATOS .....	41
1. Elementos esenciales del contrato .....	42
2. Elementos de la naturaleza del contrato .....	42
3. Elementos accidentales del contrato .....	43
H. REQUISITOS DE EXISTENCIA DEL CONTRATO .....	43

I. REQUISITOS DE VALIDEZ DEL CONTRATO .....	45
J. SOLEMNIDADES O FORMALIDADES DEL ACTO JURÍDICO EN GENERAL Y DEL CONTRATO EN PARTICULAR .....	46
1. Formalidades <i>ad substantiam actus</i> o <i>ad solemnitatem</i> .....	46
a) <i>Efectos. Teoría de la inexistencia jurídica</i> .....	47
b) <i>Introducción a una teoría de la inexistencia jurídica</i> .....	48
2. Formalidades en vía de protección de los incapaces relativos o formalidades en consideración a la persona o habilitantes .....	50
3. Formalidades en vía de protección a terceros o formalidades como medios de publicidad .....	50
4. Formalidades <i>ad probationem</i> o formalidades como medios de prueba ....	51
<b>APÉNDICE: DISOLUCIÓN DE LOS ACTOS JURÍDICOS Y CESACIÓN DE SUS EFECTOS</b>	
A. CAUSALES VOLUNTARIAS .....	52
1. Mutuo consentimiento o resciliación .....	52
2. Decisión unilateral .....	53
B. CAUSAS LEGALES .....	53

## CAPÍTULO V

### Clasificación de los contratos

A. EN RAZÓN DE SUS EFECTOS .....	57
1. Bilaterales .....	57
2. Unilaterales .....	57
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	58
B. EN RAZÓN DE LA UTILIDAD .....	59
1. Gratuitos o de beneficencia .....	59
2. Onerosos .....	60
3. Oneroso para las partes y gratuito para un tercero .....	60
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	61
C. SEGÚN LA EQUIVALENCIA DE LAS PRESTACIONES .....	62
1. Conmutativos .....	62
2. Aleatorios .....	62
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	64

D. SEGÚN LA FORMA COMO EXISTEN .....	64
1. Principales .....	64
2. Accesorios o de garantía .....	64
3. Contratos dependientes o subordinados .....	65
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	66
E. SEGÚN LA MANERA COMO SE PERFECCIONAN .....	66
1. Meramente consensuales .....	66
2. Solemnes .....	66
3. Reales .....	67
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	68
F. SEGÚN SU REGLAMENTACIÓN LEGAL .....	69
1. Nominados .....	69
2. Innominados .....	69
G. SEGÚN LA FORMA COMO SE PRODUCE LA RELACIÓN JURÍDICA .....	70
1. De libre discusión .....	70
2. De adhesión .....	70
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	71
H. SEGÚN SE REQUIERA O NO EL CONSENTIMIENTO DE TODOS LOS VINCULADOS POR EL ACTO .....	71
1. Individuales .....	71
2. Colectivos .....	72
I. SEGÚN COMO SE VAN PRODUCIENDO LAS OBLIGACIONES .....	72
1. De ejecución instantánea .....	72
2. De ejecución sucesiva o tracto sucesivo .....	72
3. De ejecución escalonada o a plazo .....	73
— <i>Importancia de la clasificación</i> .....	73
J. SEGÚN LA NATURALEZA DE SU REGLAMENTACIÓN .....	74
K. SEGÚN SU IMPORTANCIA SOCIAL Y LA INTERVENCIÓN ESTATAL .....	74
1. Necesarios .....	74
2. Dirigidos o intervenidos .....	74
L. SEGÚN LAS RELACIONES CON OTROS CONTRATOS .....	75
1. Uniones de contratos .....	75

a) <i>Unión simplemente externa</i> .....	75
b) <i>Unión con dependencia unilateral o bilateral</i> .....	76
c) <i>Unión alternativa</i> .....	76
2. Contratos mixtos .....	76
a) <i>Gemelos o combinados</i> .....	76
b) <i>Mixtos en sentido estricto</i> .....	76
c) <i>Contratos de doble tipo</i> .....	76
3. Contratos típicos con prestaciones subordinadas de otra especie .....	76

## CAPÍTULO VI

### Capacidad y representación legal

A. DE LA CAPACIDAD CIVIL Y LA REPRESENTACIÓN LEGAL DE INCAPACES .....	79
B. DEFINICIÓN Y CLASES DE CAPACIDAD .....	80
1. Capacidad de derecho, adquisitiva o de goce .....	80
2. Capacidad legal, de ejercicio, de obrar o negocial .....	81
C. CAPACIDAD, REPRESENTACIÓN LEGAL Y REPRESENTACIÓN VOLUNTARIA .....	81
D. CLASES DE INCAPACIDAD LEGAL O DE EJERCICIO .....	81
1. Incapaces absolutos .....	82
a) <i>Características de los incapaces absolutos</i> .....	82
b) <i>Los dementes</i> .....	83
1) <i>Prueba de la demencia</i> .....	83
2) <i>Demencia permanente o habitual y transitoria</i> .....	84
3) <i>Curatela del demente</i> .....	85
4) <i>Efectos del decreto de interdicción</i> .....	86
5) <i>Funciones del curador</i> .....	89
6) <i>Rehabilitación del interdicto por demencia</i> .....	89
c) <i>Los impúberes</i> .....	89
— <i>Tutela del impúber</i> .....	90
d) <i>Los sordomudos que no pueden darse a entender por escrito</i> .....	91
— <i>Curatela del sordomudo</i> .....	92
e) <i>Los idiotas, imbéciles, locos furiosos, fatuos y mentecatos</i> .....	92
2. Incapaces relativos .....	92

a) <i>Los menores adultos</i> .....	94
1) <i>Menores adultos bajo patria potestad</i> .....	94
— <i>Diferencias entre autoridad paterna y patria potestad</i> .....	96
— <i>Sujetos pasivos de la patria potestad</i> .....	97
— <i>Representación legal</i> .....	97
— <i>Usufructo legal</i> .....	101
2) <i>Menores adultos emancipados bajo curatela</i> .....	102
— <i>Representación legal</i> .....	103
— <i>Administración de bienes</i> .....	103
3) <i>Menores adultos emancipados sin curatela</i> .....	105
b) <i>Los disipadores interdictos</i> .....	106
— <i>Curatela del disipador</i> .....	107
c) <i>La mujer casada</i> .....	109
d) <i>Las personas jurídicas</i> .....	111
E. <b>PROHIBICIONES O INCAPACIDADES ESPECIALES PARA ADQUIRIR O EJERCER EL DERECHO</b> .....	113
F. <b>CLASIFICACIÓN DE LAS PROHIBICIONES ESPECIALES</b> .....	113
1. <b>En razón del parentesco</b> .....	113
2. <b>En razón del vínculo contractual o legal</b> .....	114
3. <b>En razón del cargo que se ocupa</b> .....	115
4. <b>En razón de los intereses del Estado</b> .....	115
5. <b>En razón de la calidad o estado de las personas</b> .....	116
G. <b>SANCIONES LEGALES EN LAS DISTINTAS INCAPACIDADES Y PROHIBICIONES ESPECIALES</b> .....	116
1. <b>En la incapacidad de ejercicio</b> .....	116
2. <b>En las prohibiciones especiales</b> .....	116
H. <b>ACTUACIÓN DE LOS INCAPACES EN LA VIDA JURÍDICA</b> .....	117
I. <b>MOMENTO EN QUE DEBE CONCURRIR LA CAPACIDAD</b> .....	117
J. <b>EL <i>ONUS PROBANDI</i> O CARGA DE LA PRUEBA DE LA CAPACIDAD</b> .....	118
K. <b>CONCURRENCIA PERSONAL DE INCAPACIDADES</b> .....	118
L. <b>EL ERROR COMÚN Y LA CAPACIDAD</b> .....	119
M. <b>VALOR DE LAS CLÁUSULAS CONTRACTUALES MODIFICADORAS DE LA CAPACIDAD</b> .....	119



**CAPÍTULO VII**  
**Representación voluntaria**

A.	GENERALIDADES .....	123
B.	ORIGEN Y UTILIDAD DE LA REPRESENTACIÓN .....	124
C.	ACTOS SUSCEPTIBLES DE REPRESENTACIÓN. EXCEPCIONES .....	125
D.	TEORÍAS SOBRE LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA REPRESENTACIÓN .....	125
	1. Teoría de la ficción .....	126
	2. Teoría del <i>nuntius</i> .....	127
	3. Teoría de la cooperación de voluntades .....	127
	4. Teoría de la representación como modalidad del acto jurídico .....	127
E.	CLASES DE REPRESENTACIÓN Y SUS FUENTES .....	128
	1. Representación directa e indirecta .....	128
	2. Representación especial y general .....	130
	3. Representación voluntaria, legal y judicial .....	131
	<i>a) Representación voluntaria</i> .....	133
	<i>b) Representación legal</i> .....	134
	1) <i>Requisitos esenciales de la representación</i> .....	134
	2) <i>Elementos estructurales del negocio representativo</i> .....	140
	3) <i>Mandato y representación</i> .....	142
F.	EFFECTOS DE LA REPRESENTACIÓN .....	144
	1. Efectos y obligaciones entre poderdante y apoderado .....	144
	2. Efectos entre el poderdante y los terceros .....	145
	3. Efectos entre el representante y los terceros .....	145
G.	LA LLAMADA REPRESENTACIÓN POR RATIFICACIÓN .....	145
	1. Intermediario que actúa sin poder .....	147
	2. Intermediario que actúa con poder .....	148
H.	REPRESENTACIÓN Y DERECHO DE REPRESENTACIÓN SUCESORAL .....	150

**CAPÍTULO VIII**  
**Del consentimiento**

A.	PRINCIPIO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD .....	153
B.	POSTULADOS BÁSICOS DEL PRINCIPIO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD .....	154

C.	LIMITACIONES AL PRINCIPIO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD .....	156
1.	Los conceptos de orden público y buenas costumbres .....	156
2.	El movimiento legislativo .....	158
3.	Retorno al formalismo .....	159
4.	La jurisprudencia .....	160
D.	FORMACIÓN DEL CONSENTIMIENTO .....	160
1.	Consentimiento y voluntad .....	160
2.	Discordancia entre la voluntad real o interna y la declarada .....	161
3.	Formas de manifestación de la voluntad .....	161
4.	Etapas en la formación del consentimiento .....	162
—	LA OFERTA O PROPUESTA PRIVADA .....	164
1.	Requisitos .....	164
a)	<i>Debe ser completa</i> .....	164
b)	<i>Debe ser voluntaria. Oferta forzada</i> .....	165
c)	<i>La oferta debe ser comunicada a persona determinada</i> .....	165
d)	<i>La propuesta debe ser seria</i> .....	166
e)	<i>Debe ser manifiesta</i> .....	166
2.	Valor jurídico de la oferta aislada .....	166
a)	<i>La teoría clásica francesa</i> .....	166
b)	<i>La teoría alemana moderna</i> .....	166
c)	<i>La teoría ecléctica chilena</i> .....	166
d)	<i>Valor jurídico de la oferta en Colombia</i> .....	167
1)	<i>Determinación del momento de la oferta</i> .....	167
2)	<i>Irrevocabilidad de la oferta</i> .....	168
3)	<i>No caducidad de la oferta</i> .....	168
4)	<i>Plazos de aceptación o rechazo</i> .....	168
5)	<i>Responsabilidad civil precontractual</i> .....	168
—	ACEPTACIÓN DE LA OFERTA O PROPUESTA .....	169
1.	Requisitos .....	169
a)	<i>Debe ser voluntaria. Aceptación forzada</i> .....	169
b)	<i>Debe ser manifiesta</i> .....	169
c)	<i>Pura y simple</i> .....	170
d)	<i>Dentro del plazo</i> .....	170
2.	Oferta entre presentes o entre ausentes .....	170

a) <i>Entre presentes</i> .....	170
b) <i>Entre ausentes</i> .....	170
3. Lugar en que se considera efectuada la aceptación .....	171
4. Momento en que se considera efectuada la aceptación .....	171
a) <i>Si la oferta pasa entre presentes y es verbal</i> .....	171
b) <i>Siendo entre presentes por escrito o entre ausentes</i> .....	171
5. Efectos de la aceptación de la oferta .....	172
a) <i>Si el contrato ofrecido es simplemente consensual</i> .....	172
b) <i>Si el contrato prometido es real o solemne</i> .....	172
— CLASES DE OFERTAS. SITUACIONES GENERALES PRECONTRACTUALES .....	173
a) <i>Oferta privada y contrato</i> .....	174
b) <i>Policitación</i> .....	174
c) <i>Oferta pública de premio o recompensa</i> .....	175
d) <i>Licitaciones</i> .....	177
e) <i>Pacto de preferencia</i> .....	177
f) <i>Promesas de contrato</i> .....	178
g) <i>Opción</i> .....	180
h) <i>Convención</i> .....	182
i) <i>Autocontrato</i> .....	183
E. EL SILENCIO COMO DECLARACIÓN TÁCITA DE LA VOLUNTAD .....	185
F. MODIFICACIÓN DEL CONSENTIMIENTO .....	187
1. Causas intrínsecas al consentimiento mismo .....	187
2. Causas extrínsecas o legales .....	187
— LAS ARRAS .....	188
1. Aplicabilidad de las arras .....	188
2. Naturaleza jurídica .....	189
3. Definición y clases de arras .....	190
a) <i>Arras penitenciales</i> .....	191
b) <i>Arras confirmatorias o probatorias</i> .....	192
4. Las arras en el Código de Comercio .....	192
G. VICIOS DEL CONSENTIMIENTO .....	194
I. EL ERROR .....	194
1. Error y voluntad .....	194

2. Error e ignorancia .....	195
3. Clasificación general del error .....	198
4. Nuestra clasificación .....	198
a) <i>Error obstáculo, obstativo o esencial</i> .....	199
— <i>Concepto</i> .....	199
— <i>Efectos del error obstáculo</i> .....	200
— <i>Los diversos casos de error obstáculo</i> .....	201
b) <i>Error nulidad</i> .....	203
— <i>Concepto</i> .....	203
— <i>Los diversos casos de error nulidad</i> .....	204
c) <i>Error accidental o indiferente</i> .....	213
d) <i>Error de derecho</i> .....	215
e) <i>Error común. Convalidación del acto</i> .....	219
f) <i>Error de hecho y de derecho, en casación</i> .....	221
II. LA FUERZA O VIOLENCIA .....	221
1. Noción .....	222
2. Fuerza y voluntad .....	223
3. Relatividad de la fuerza .....	224
4. La fuerza en la legislación colombiana. Regla general y presunción .....	225
5. Características y requisitos de la fuerza como vicio del consentimiento y causal de anulación .....	227
a) <i>La fuerza debe ser grave. Intensidad del temor o la impresión</i> .....	227
b) <i>La fuerza debe ser determinante del acto jurídico</i> .....	228
c) <i>La fuerza debe ser ilegítima o injusta</i> .....	229
1) <i>El ejercicio legítimo de un derecho no constituye fuerza</i> .....	229
2) <i>El temor reverencial no constituye fuerza</i> .....	231
d) <i>La fuerza debe ser un acto del hombre o resultado de un acontecimiento más o menos fortuito</i> .....	232
e) <i>La fuerza puede probarse por todos los medios probatorios establecidos en la ley</i> .....	236
f) <i>La acción de rescisión por fuerza o violencia prescribe en los términos del artículo 1750</i> .....	236
6. Efectos de la fuerza. Casos especiales .....	237
III. EL DOLO .....	237
1. Noción .....	237
2. Dolo y error .....	238

3.	Procedimientos del dolo. Dolo bueno y dolo malo. Simple reticencia....	240
4.	Circunstancias en que puede presentarse el dolo .....	242
5.	Dolo y fraude .....	243
6.	Comisión del dolo .....	244
7.	Clases de dolo .....	245
	a) <i>Dolo principal</i> .....	245
	1) <i>Requisitos</i> .....	245
	— <i>El dolo debe ser obra de una de las partes</i> .....	246
	— <i>El dolo debe ser determinante</i> .....	247
	2) <i>Efectos del dolo principal</i> .....	247
	3) <i>Dolo del incapaz y sus efectos</i> .....	248
	4) <i>Convalidación del acto viciado de dolo</i> .....	249
	b) <i>Dolo incidental y sus efectos</i> .....	250
8.	Dolo de terceros como vicio del consentimiento en los actos jurídicos de formación unilateral .....	252
9.	Pruebas. Presunción. Condonación del dolo .....	253
10.	Prescripción de la acción de rescisión .....	255
H.	VICIOS DEL CONSENTIMIENTO EN EL CÓDIGO DE COMERCIO .....	255
	— <i>Principios generales</i> .....	255
I.	APENDICE: LA LESIÓN .....	256
	1. Noción y evolución histórica .....	256
	2. Naturaleza jurídica de la lesión .....	258
	3. Actos jurídicos anulables por lesión .....	260
	4. Requisitos en cada uno de los casos anulables por lesión .....	261
	5. Características de la acción rescisoria por lesión enorme .....	271
	6. Efectos de la acción rescisoria .....	272
	7. Prueba. Prescripción. Extinción .....	272
	8. Lesión enorme en el derecho mercantil .....	273
J.	EFFECTOS DEL CONSENTIMIENTO. RELATIVIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS .....	273
	1. Efectos de las obligaciones y de los contratos .....	273
	2. Efectos del consentimiento .....	274
	3. Efectos entre las partes .....	274

4.	Efectos entre terceros .....	275
	a) <i>Terceros relativos</i> .....	275
	b) <i>Terceros absolutos</i> .....	276
K.	ESTIPULACIÓN PARA OTRO O CONTRATO EN FAVOR DE TERCERO .....	278
1.	Personas que intervienen en la estipulación para otro y requisitos .....	278
	a) <i>Requisitos respecto del promitente</i> .....	279
	b) <i>Requisitos respecto del estipulante</i> .....	279
	c) <i>Requisitos respecto del beneficiario</i> .....	279
	d) <i>Determinación de la persona del beneficiario</i> .....	279
2.	Distinción entre beneficiario y destinatario .....	279
3.	Naturaleza jurídica de la estipulación para otro y derecho del tercero ...	280
	a) <i>Teoría de la representación</i> .....	281
	b) <i>Teoría de la representación de intereses ajenos</i> .....	281
	c) <i>Teoría del mandato</i> .....	282
	d) <i>Teoría de la oferta</i> .....	282
	e) <i>Teoría de la agencia oficiosa</i> .....	282
	f) <i>Doctrina de la creación directa del derecho a favor del tercero beneficiario</i> .....	283
	g) <i>Nuestro propio concepto</i> .....	283
4.	Efectos de la estipulación para otro .....	284
	a) <i>Efectos entre estipulante y promitente</i> .....	284
	b) <i>Efectos entre el promitente y el tercero</i> .....	285
	c) <i>Efectos entre estipulante y tercero</i> .....	286
	d) <i>Estipulación para otro y cláusula penal, derecho de resolución, acción de cumplimiento, acción hipotecaria y resiliación</i> .....	286
L.	ESTIPULACIÓN POR OTRO O PROMESA DE HECHO AJENO .....	286

## CAPÍTULO IX

### Del objeto

A.	OBJETO DEL CONTRATO Y OBJETO DE LA OBLIGACIÓN .....	291
B.	REQUISITOS QUE DEBE LLENAR EL OBJETO DE LA OBLIGACIÓN .....	292
1.	Existencia real. Posibilidad física o material .....	292

a) <i>La cosa no ha existido ni llegará a existir</i> .....	292
b) <i>La cosa existió, pero dejó de existir o ha perdido su utilidad</i> .....	293
c) <i>La cosa no existe, pero se espera que llegue a existir</i> .....	294
2. Determinación del objeto .....	294
3. Licitud del objeto. Posibilidad moral y jurídica .....	297
a) <i>Imposibilidad jurídica</i> .....	297
b) <i>Imposibilidad moral</i> .....	301
C. SANCIÓN DEL OBJETO ILÍCITO .....	301

## CAPÍTULO X

### De la causa

A. GENERALIDADES Y RESUMEN HISTÓRICO .....	305
B. ETAPAS DE LA TEORÍA DE LA CAUSA .....	306
1. Primera etapa .....	306
a) <i>Derecho romano</i> .....	306
b) <i>Edad media</i> .....	308
c) <i>Los glosadores y posglosadores</i> .....	310
2. Segunda etapa: Teoría clásica y anticausalismo .....	311
a) <i>Teoría clásica. DOMAT, POTHIER y OTROS</i> .....	311
b) <i>Anticausalismo en relación a la teoría clásica</i> .....	314
3. Tercera etapa: Teorías modernas y anticausalismo .....	319
a) <i>HENRI CAPITANT y LOUIS JOSSERAND</i> .....	319
b) <i>Anticausalismo con relación a las teorías modernas</i> .....	325
C. NUESTRO CONCEPTO. REALIDAD Y LICITUD DE LA CAUSA. LA CAUSA EN LA LEGISLACIÓN. OBLIGACIONES ABSTRACTAS. PRUEBA DE LA CAUSA .....	328
D. AUSENCIA DE CAUSA Y CAUSA ILÍCITA .....	330
E. CAUSA EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA. PRUEBA Y SANCIÓN DE LA CAUSA. OBLIGACIONES CON CAUSA EN ABSTRACTO .....	331
1. Ausencia de causa .....	332
2. Falsa causa .....	333
3. Causa ilícita .....	333
4. Actos con causa en abstracto .....	333

## TÍTULO III CLASIFICACIÓN DE LAS OBLIGACIONES

### CAPÍTULO XI Clasificación general de las obligaciones

A.	EN RAZÓN DE LA ACCIÓN Y LA RESPONSABILIDAD CIVIL .....	337
	1. Civiles .....	337
	2. Naturales .....	337
	3. Precontractuales .....	338
B.	SEGÚN LA MODALIDAD INTERPUESTA POR LAS PARTES .....	338
	1. Puras y simples .....	338
	2. Sujetas a modalidades .....	338
C.	POR LA FORMA COMO EXISTEN .....	338
	1. Principales .....	338
	2. Accesorias o de garantía .....	338
D.	POR RAZÓN DE SU OBJETO .....	339
	1. Por la determinación de su objeto .....	339
	a) <i>De especie o cuerpo cierto</i> .....	339
	b) <i>De género o genéricas</i> .....	339
	c) <i>De dinero</i> .....	339
	2. Según el número de objetos que entren en la relación y la naturaleza de los mismos .....	339
	a) <i>Simples</i> .....	339
	b) <i>Compuestas</i> .....	339
E.	SEGÚN EL SUJETO .....	340
	1. De sujeto simple .....	340
	2. Con pluralidad de sujetos .....	340
F.	SEGÚN QUE LA PRESTACIÓN SEA UN HECHO O UNA ABSTENCIÓN .....	340
	1. Obligación de dar .....	341
	2. Obligación de hacer .....	341
	3. Obligaciones de no hacer .....	341
G.	EN RAZÓN DE LA RESPONSABILIDAD A QUE DA LUGAR SU EJECUCIÓN .....	341



1. De medio .....	341
2. De fin .....	342
H. OBLIGACIONES CON CARACTERÍSTICAS ESPECÍFICAS .....	342
1. Obligaciones con cláusula penal .....	342
2. Obligaciones reales o <i>propter rem</i> .....	342

## CAPÍTULO XII

### Obligaciones civiles y meramente naturales

A. NOCIÓN .....	345
B. ORIGEN HISTÓRICO .....	346
C. NATURALEZA JURÍDICA .....	346
D. LAS OBLIGACIONES NATURALES EN LA LEGISLACIÓN .....	347
1. Obligaciones naturales originarias u obligaciones civiles anulables o rescindibles .....	347
a) <i>Obligaciones de los incapaces relativos</i> .....	348
b) <i>Actos que adolecen de solemnidades para producir efectos civiles</i> ...	350
2. Obligaciones naturales derivadas u obligaciones civiles desvirtuadas o degeneradas .....	351
a) <i>Obligaciones civiles extinguidas por la prescripción</i> .....	351
b) <i>Obligaciones no reconocidas en juicio por falta de prueba</i> .....	352
E. EFECTOS DE LAS OBLIGACIONES NATURALES .....	352
1. Autorizan a retener lo que se ha dado o pagado en razón de ellas .....	352
— <i>Requisitos</i> .....	353
a) <i>Que el pago se haga voluntariamente</i> .....	353
b) <i>Que el pago sea hecho por el que tenía la libre administración de sus bienes, tal como lo dispone el inciso final del artículo 1527</i> .....	353
2. Las obligaciones naturales pueden ser novadas .....	354
3. Las obligaciones naturales pueden caucionarse .....	354
4. La sentencia que rechaza la acción del acreedor natural no impide el cumplimiento de la obligación natural por parte del deudor .....	355
5. Las obligaciones naturales no pueden alegarse como excepción .....	355
F. ¿ES O NO TAXATIVA LA ENUMERACIÓN DEL ARTÍCULO 1527? .....	355

1. Mutuo sin intereses .....	356
2. Multa en los esponsales .....	356
3. Pago en razón de causa ilícita .....	357
4. Deudas provenientes del juego .....	357
5. Obligaciones civiles aparentemente naturales .....	358

## CAPÍTULO XIII

### Obligaciones puras y simples y sujetas a modalidad

A. GENERALIDADES .....	361
B. OBLIGACIONES CONDICIONALES. NOCIÓN .....	362
C. ELEMENTOS .....	363
1. Es un hecho futuro .....	363
2. Es un hecho incierto .....	363
3. Es estipulación expresa de las partes como parte orgánica del consentimiento .....	363
D. CLASES DE CONDICIONES .....	364
1. Determinadas e indeterminadas .....	364
2. Expresas y tácitas .....	364
3. Positivas y negativas .....	364
4. Potestativas, casuales y mixtas .....	364
5. Posibles e imposibles ( <i>lícita e ilícita</i> ) .....	366
6. Suspensivas y resolutorias .....	367
E. ESTADOS EN QUE PUEDEN ENCONTRARSE LAS CONDICIONES SUSPENSIVAS Y RESOLUTORIAS .....	368
1. Condición pendiente ( <i>pendente conditione</i> ) .....	368
2. Condición cumplida .....	368
3. Condición fallida e inexistente .....	369
F. CONDICIÓN SUSPENSIVA Y CONDICIÓN RESOLUTIVA .....	371
1. Efectos de la condición suspensiva .....	371
a) <i>Condición suspensiva pendiente</i> .....	371
b) <i>Condición suspensiva fallida</i> .....	384
c) <i>Condición suspensiva cumplida</i> .....	384

2.	Retroactividad de la condición suspensiva .....	384
—	<i>Situaciones que pueden presentarse</i> .....	386
a)	<i>En ocasiones la ley expresamente consagra el efecto retroactivo de la condición y la solución legislativa se produce acorde con la equidad y la justicia</i> .....	386
b)	<i>En ocasiones la ley expresamente consagra el efecto retroactivo de la condición y la solución legislativa es contraria a la equidad</i> .....	387
c)	<i>En ocasiones la ley expresamente niega y rechaza el efecto retroactivo de la condición suspensiva</i> .....	387
3.	EFFECTOS DE LA CONDICIÓN RESOLUTORIA .....	388
a)	<i>Condición resolutoria ordinaria</i> .....	388
b)	<i>Condición resolutoria tácita</i> .....	389
c)	<i>Requisitos y efectos</i> .....	390
d)	<i>Pacto comisorio</i> .....	394
4.	Diferencias entre las condiciones resolutorias ordinaria, tácita, pacto comisorio simple y pacto comisorio calificado .....	401
a)	<i>Diferencias entre la condición resolutoria ordinaria y la tácita</i> .....	401
b)	<i>Diferencias entre condición resolutoria ordinaria y el pacto comisorio simple</i> .....	402
c)	<i>Diferencias entre la condición resolutoria ordinaria y pacto comisorio calificado</i> .....	403
d)	<i>Diferencias entre la condición resolutoria tácita y el pacto comisorio simple</i> .....	403
e)	<i>Diferencias entre la condición resolutoria tácita y el pacto comisorio calificado</i> .....	404
f)	<i>Diferencias entre el pacto comisorio simple y el calificado</i> .....	405
5.	Efectos de la resolución .....	405
a)	<i>Efectos entre las partes</i> .....	405
b)	<i>Efectos frente a terceros</i> .....	407
6.	De la acción resolutoria .....	411
—	<i>Características</i> .....	411
a)	<i>Es una acción personal</i> .....	411
b)	<i>Acumulación de la acción personal resolutoria con la acción real reivindicatoria</i> .....	412
c)	<i>El demandante puede optar por la resolución o el cumplimiento del contrato de acuerdo con los artículos 1546, 1930, 1936, y 870 del Código de Comercio</i> .....	412
d)	<i>La acción resolutoria es un derecho patrimonial</i> .....	413

e) <i>Exclusión del derecho de resolución</i> .....	414
f) <i>La acción resolutoria puede ser mueble o inmueble según sea el objeto sobre el cual recae</i> .....	415
g) <i>Es acción indivisible desde un punto de vista objetivo y subjetivo</i> .....	415
7. <i>La acción resolutoria y otras acciones</i> .....	415
a) <i>Algunas diferencias entre la resolutoria y la de nulidad</i> .....	415
b) <i>Algunas diferencias entre la resolutoria y la rescisoria</i> .....	415
c) <i>Algunas diferencias entre resolución y terminación</i> .....	416
d) <i>Algunas diferencias entre resolución y resiliación</i> .....	416
e) <i>Revocación</i> .....	416
G. <i>OBLIGACIONES A PLAZO</i> .....	416
1. <i>Noción. Generalidades</i> .....	416
2. <i>Elementos</i> .....	417
3. <i>Plazo y término</i> .....	417
4. <i>Semejanzas entre plazo y condición</i> .....	418
5. <i>Diferencias entre plazo y condición</i> .....	418
6. <i>Clasificación del plazo</i> .....	419
a) <i>Según la forma de manifestarse, es expreso o tácito</i> .....	419
b) <i>Según la certeza y determinación es determinado o indeterminado</i> ...	419
c) <i>Según el momento de su iniciación o finalización puede ser inicial o final</i> .....	421
d) <i>Según el cómputo del tiempo puede ser continuo o discontinuo</i> .....	421
e) <i>Según el sujeto que lo estipula, en convencional, legal y judicial</i> ...	422
f) <i>Según su manera de operar son plazos de caducidad y de prescripción</i> ...	423
— <i>Prescripciones del Código Civil</i> .....	425
g) <i>Según sus efectos el plazo es suspensivo o extintivo</i> .....	429
h) <i>El cómputo de los plazos iniciales y finales presenta abigarradas variaciones según que la duración del período sea de horas, días, semanas, quincenas, meses o años</i> .....	430
7. <i>Extinción del plazo</i> .....	431
a) <i>Expiración o vencimiento</i> .....	431
b) <i>Renuncia</i> .....	431
c) <i>Caducidad</i> .....	432
8. <i>Moratorias</i> .....	433
H. <i>OBLIGACIONES MODALES. REGLAMENTACIÓN DEL MODO</i> .....	434

1. Noción de modo .....	434
2. Diferencias entre la condición y el modo .....	436
a) <i>Si la condición no se cumple se extingue el derecho</i> .....	436
b) <i>La condición no puede cumplirse por equivalencia o analogía</i> .....	436
c) <i>La condición suspensiva suspende el nacimiento del derecho</i> .....	436
3. Beneficiario del modo .....	437
a) <i>De un tercero únicamente</i> .....	437
b) <i>Del asignatario únicamente</i> .....	437
c) <i>Del asignatario y un tercero</i> .....	438
d) <i>Del asignatario y el testador o del testador únicamente</i> .....	438
4. Efectos del modo .....	438
5. Cláusula resolutoria y cláusula resolutive .....	438
6. Imposibilidad física y moral. Indeterminación del tiempo y la forma de cumplimiento. Transmisión del modo .....	440
7. ¿Existen realmente las obligaciones modales? .....	440

## CAPÍTULO XIV

### Obligaciones de especie o cuerpo cierto, de género y de dinero

A. OBLIGACIONES DE ESPECIE O CUERPO CIERTO .....	445
1. Definición y reglamentación .....	445
2. Características .....	447
B. OBLIGACIONES DE GÉNERO .....	448
1. Noción. Determinación del género .....	448
2. Características .....	449
C. OBLIGACIONES DE DINERO .....	452
1. Definición .....	452
2. Fuentes .....	452
3. Naturaleza y funciones del dinero .....	452
4. Medida de valor .....	452
5. Instrumento de cambio .....	454
6. Medio de atesoramiento .....	454
7. Medio de pago .....	455
D. LOS INTERESES Y SUS CLASES .....	457
1. Clasificación .....	457

2. Intereses convencionales .....	457
3. Intereses corrientes .....	458
4. Prueba del interés .....	458
5. Intereses legales .....	459
6. Intereses en el Código de Comercio .....	459
7. Anatocismo .....	461

**CAPÍTULO XV**

**Obligaciones con pluralidad de objetos**

A. OBLIGACIONES SIMPLES O SENCILLAS .....	465
1. Simples propiamente dichas .....	465
2. Compuestas físicamente .....	466
3. Compuestas idealmente o de simple objeto múltiple .....	466
B. OBLIGACIONES CONJUNTIVAS O COPULATIVAS. CONCEPTO Y CARACTERÍSTICAS .....	467
C. OBLIGACIONES ALTERNATIVAS O DISYUNTIVAS. CONCEPTO .....	468
1. Concepto .....	468
2. Elección de la especie para el pago .....	468
3. Elección que corresponde al deudor o al acreedor .....	469
a) Elección del deudor .....	469
b) Elección del acreedor .....	469
4. Riesgos de la cosas debida .....	470
D. OBLIGACIONES FACULTATIVAS DE PAGO .....	470
1. Concepto .....	470
2. Características .....	471
E. PARALELO ENTRE LAS OBLIGACIONES ALTERNATIVAS Y FACULTATIVAS .....	472

**CAPÍTULO XVI**

**Obligaciones con pluralidad de sujetos**

A. OBLIGACIONES SIMPLEMENTE CONJUNTAS .....	475
1. Concepto y generalidades .....	475
2. Características .....	476

3.	División de la prestación entre los deudores de la obligación .....	477
	— <i>Excepciones</i> .....	477
4.	Efectos de las obligaciones conjuntas .....	478
5.	Regla general en las obligaciones con pluralidad de sujetos. Excepciones .....	479
B.	OBLIGACIONES SOLIDARIAS .....	480
1.	Concepto y generalidades .....	480
2.	Requisitos y características de la solidaridad .....	481
3.	Solidaridad activa .....	483
	a) <i>Noción y generalidades</i> .....	483
	b) <i>Fuentes</i> .....	483
	1) <i>Por convención</i> .....	483
	2) <i>Por testamento</i> .....	484
	3) <i>Por ley</i> .....	484
	c) <i>Características, efectos y extensión de la solidaridad activa</i> .....	484
	d) <i>Fundamento de la solidaridad activa</i> .....	485
4.	Solidaridad pasiva .....	486
	a) <i>Definición. Importancia y fundamento jurídico</i> .....	486
	b) <i>Naturaleza jurídica</i> .....	486
	1) <i>Teoría de las obligaciones principales y accesorias</i> .....	486
	2) <i>Teoría de la conexión interna de enneccerus</i> .....	486
	3) <i>Teoría francesa del mandato tácito y recíproco</i> .....	487
	4) <i>La teoría del derecho romano</i> .....	487
	5) <i>Teoría de la sociedad</i> .....	488
	6) <i>Teoría de la caución o garantía</i> .....	488
	c) <i>Características de la solidaridad pasiva. Requisitos</i> .....	489
	1) <i>Presupone la pluralidad de deudores</i> .....	489
	2) <i>Que se deba una misma</i> .....	489
	3) <i>La prestación es única, pero hay tantos vínculos jurídicos cuantos deudores haya</i> .....	489
	4) <i>El pago hecho por uno de los deudores solidarios</i> .....	489
	5) <i>El acreedor puede exigir el pago de cualquiera de los deudores solidarios</i> .....	490
	6) <i>La solidaridad pasiva no se transmite a los herederos de los codeudores</i> .....	490
	7) <i>La solidaridad no se presume</i> .....	490

8) <i>Que la solidaridad este establecida por la ley, el testamento o la convención</i> .....	490
— <i>Responsabilidad en la solidaridad convencional</i> .....	492
5. Efectos entre acreedor y codeudores o efectos antes del pago .....	495
a) <i>El acreedor puede demandar a todos los deudores conjuntamente, in solidum, o a uno de ellos sin que por éste pueda oponérsele el beneficio de división (art. 1571), ni de excusión</i> .....	495
b) <i>El pago total de uno de los codeudores extingue la obligación respecto de todos</i> .....	497
c) <i>Si la obligación es solidaria y no se ha renunciado, la interrupción que perjudica a un deudor perjudica igualmente a los otros</i> .....	498
d) <i>La constitución en mora de uno de los deudores solidarios acarrea igual situación para los demás (art. 1608)</i> .....	499
e) <i>Solidaridad y cesión de créditos</i> .....	499
f) <i>La solidaridad, cuando no emana de la ley, es de orden privado</i> .....	499
g) <i>Excepciones de los deudores solidarios</i> .....	499
6. Efectos entre codeudores o efectos después del pago .....	501
a) <i>La obligación interesa a todos o a algunos de los deudores solidarios. Subrogación</i> .....	501
b) <i>La obligación contraída interesa sólo a uno de los deudores</i> .....	504
c) <i>Fiadores de los deudores solidarios</i> .....	505
7. Extinción de la solidaridad .....	506
a) <i>Por vía de equivalencia</i> .....	506
b) <i>Por vía principal o directa</i> .....	506
c) <i>Por vía indirecta</i> .....	508
C. OBLIGACIONES INDIVISIBLES .....	509
1. Recuento histórico. Importancia. Concepto .....	509
2. Definición y clasificación de la indivisibilidad .....	510
a) <i>Indivisibilidad absoluta, natural o necesaria</i> .....	511
b) <i>Indivisibilidad relativa, contractual o convencional</i> .....	512
c) <i>Indivisibilidad legal</i> .....	512
3. La indivisibilidad en general .....	513
4. Indivisibilidad activa. Efectos .....	515
a) <i>Cualquier acreedor tiene derecho a exigir el total de la obligación..</i>	515
b) <i>El acreedor no puede sin el consentimiento de sus coacreedores remitir la deuda ni recibir el precio de la cosa debida</i> .....	515



c) <i>El pago efectuado a cualquiera de los acreedores extingue la obligación respecto a los otros</i> .....	516
d) <i>Interrumpida la prescripción con respecto a un acreedor se interrumpe con respecto a todos</i> .....	516
5. Indivisibilidad pasiva. Efectos .....	517
6. Responsabilidad por el incumplimiento de la obligación indivisible .....	518
7. Indivisibilidad del pago .....	519
D. PARALELO ENTRE LAS OBLIGACIONES SOLIDARIAS E INDIVISIBLES .....	521
1. Semejanzas .....	521
2. Diferencias .....	522

## TÍTULO IV DE LOS EFECTOS DE LAS OBLIGACIONES

### CAPÍTULO XVII Generalidades

A. EFECTOS INMEDIATOS Y MEDIATOS DE LAS OBLIGACIONES .....	525
1. Situaciones y consecuencias .....	525
2. Incumplimiento y responsabilidad civil .....	526
3. Naturaleza dialéctica de la responsabilidad civil .....	527
B. CONCEPCIONES SOBRE EL ORIGEN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL .....	528
1. La responsabilidad civil es fuente de obligaciones opuesta a los efectos de la mismas .....	528
2. Concepción en concordancia con la escuela clásica y acogida por la jurisprudencia nacional .....	528
3. Nuestra opinión .....	529
C. ESQUEMA GENERAL DE LOS DERECHOS Y ACCIONES PRINCIPALES, AUXILIARES Y ACCESORIOS O DE GARANTÍA DEL ACREEDOR Y DEL DEUDOR .....	529
1. Derechos y acciones principales .....	529
a) <i>Del acreedor</i> .....	530
b) <i>Del deudor</i> .....	530
2. Derechos y acciones auxiliares .....	530
a) <i>Del acreedor</i> .....	530

b) <i>Del deudor</i> .....	531
3. Derechos accesorios o de garantía .....	531
4. Derechos de preferencia entre acreedores .....	531

**CAPÍTULO XVIII**  
**Responsabilidad civil**  
**precontractual**

A. DEL PRECONTRATO A LA RESPONSABILIDAD CIVIL PRECONTRACTUAL .....	535
B. EL PRECONTRATO-DEFINICIONES .....	536
C. RESPONSABILIDAD CIVIL PRECONTRACTUAL .....	537
1. La culpa <i>in contrahendo</i> .....	539
2. Ejemplos de responsabilidad precontractual .....	541
a) <i>El artículo 1512</i> .....	541
b) <i>El artículo 1983</i> .....	542
c) <i>El artículo 1870, inciso 3°</i> .....	544
d) <i>El artículo 1744</i> .....	544

**CAPÍTULO XIX**  
**Efectos inmediatos**  
**de las obligaciones contractuales**

A. CUMPLIMIENTO EN NATURALEZA Y DERECHOS PRINCIPALES .....	549
B. ALLANAMIENTO DEL ACREEDOR AL CUMPLIMIENTO VOLUNTARIO DEL DEUDOR Y PAGO POR CONSIGNACIÓN DE LA OBLIGACIÓN .....	549
C. PRENDA GENERAL O COMÚN DE LOS ACREEDORES .....	551
D. EJECUCIÓN FORZADA O COACTIVA DE LA OBLIGACIÓN .....	554
a) <i>Obligaciones de dinero</i> .....	556
b) <i>Obligaciones de dar o entregar cuerpo cierto mueble</i> .....	556
c) <i>Obligaciones de dar o entregar cuerpo cierto inmueble</i> .....	557
d) <i>Obligaciones de dar o de entregar cosas de género</i> .....	557
e) <i>Obligaciones de realizar un hecho material</i> .....	557
f) <i>Obligaciones de suscribir documentos</i> .....	557
g) <i>Obligaciones de no hacer</i> .....	558

<i>h) Obligaciones condicionales y a plazo indeterminado</i> .....	558
<i>i) Ejecución coactiva por los jueces de ejecuciones fiscales</i> .....	559
E. EXCEPCIÓN DE CONTRATO NO CUMPLIDO .....	559
1. Concepto .....	559
2. Noticia histórica y derecho comparado .....	561
3. Naturaleza jurídica, requisitos y aplicación de la excepción .....	561
F. DERECHO LEGAL DE RETENCIÓN .....	564
1. Definición y diferencias con la compensación .....	565
2. El derecho de retención en nuestra legislación .....	566
3. Retención legal y retención convencional .....	574
4. Naturaleza del derecho de retención .....	574
5. Requisitos del derecho de retención .....	575

## CAPÍTULO XX

### Derechos y acciones auxiliares del acreedor

A. MEDIDAS PRECAUTELATIVAS, CONSERVATIVAS O CAUTELARES .....	582
1. Proceso de sucesión .....	582
2. Proceso de liquidación de la sociedad conyugal .....	585
3. Procesos de cesión de bienes, concordatos y liquidación obligatoria .....	585
4. Medidas conservativas en los créditos no exigibles .....	585
5. Medidas conservativas en los créditos exigibles .....	586
B. CESIÓN DE BIENES, CONCORDATOS Y LIQUIDACIONES .....	586

## CAPÍTULO XXI

### Acción pauliana o revocatoria

A. GENERALIDADES. DOLO Y DOLO FRAUDE .....	589
B. REQUISITOS DE LA ACCIÓN PAULIANA .....	591
1. Con relación al deudor .....	591
2. Con relación al acto o contrato revocable .....	594
<i>a) Clase de acto o contrato</i> .....	594

b) <i>Momento del acto o contrato</i> .....	594
c) <i>El acto debe colocar al deudor en mal estado de negocios o agravar el ya existente, constituyéndolo en insolvencia o agravándola</i> .....	596
3. Con relación al acreedor .....	599
a) <i>El actor acreedor está legitimado para ejercer la acción cuando tiene un derecho crediticio anterior al acto fraudulento que ataca</i> ...	599
b) <i>Debe ser acreedor puro y simple, o a plazo</i> .....	599
4. Con relación a los adquirentes .....	600
5. Con relación a los subadquirentes .....	601
C. CARACTERÍSTICAS DE LA ACCIÓN PAULIANA .....	602
1. Personal y autónoma .....	602
2. Individual o relativa en cuanto a sus efectos .....	603
3. Reconstitutiva y revocatoria .....	604
4. Es prescriptible .....	605
D. LA ACCIÓN PAULIANA REGLAMENTADA EN EL CÓDIGO CIVIL .....	606
1. El texto legal .....	606
a) <i>Artículo 2491</i> .....	606
b) <i>Artículo 862</i> .....	606
c) <i>Artículos 1295 y 1451</i> .....	606
d) <i>Artículo 1441</i> .....	607
2. Teorías sobre su naturaleza .....	608
a) <i>Teoría de la nulidad</i> .....	608
b) <i>Teoría de la indemnización de perjuicios</i> .....	608
c) <i>Teoría de la inoponibilidad y nuestro concepto</i> .....	609
E. ACCIÓN PAULIANA EN LA LEY 222 DE 1995 .....	611

**CAPÍTULO XXII**  
**Acción de simulación**

A. GENERALIDADES. RESERVA MENTAL .....	615
1. Naturaleza jurídica .....	615
2. ¿Qué elementos del acto jurídico pueden ser objeto de simulación? .....	619
B. EFECTOS .....	621
1. Efectos de la simulación entre las partes .....	621

2. Efectos de la simulación frente a terceros .....	621
C. ACCIÓN DE SIMULACIÓN. PREVALENCIA. INEXISTENCIA .....	624
D. TITULARES DE LA ACCIÓN .....	624
E. MEDIOS DE PRUEBA .....	626
1. Partes contratantes .....	626
2. Terceros .....	626
F. SIMULACIÓN EN LA LEY 222 DE 1995 .....	627

**CAPÍTULO XXIII**  
**Acción oblicua, indirecta**  
**o de sustitución**

A. GENERALIDADES .....	631
B. REQUISITOS DE LA INSTITUCIÓN DE LA ACCIÓN OBLICUA .....	633
C. NATURALEZA DE LA ACCIÓN .....	634
1. Actuación del acreedor o acreedores en nombre del deudor .....	634
2. Actuación del acreedor o acreedores no para sí mismos sino para el patrimonio del deudor .....	634
3. La acción no impide al deudor el ejercicio de sus derechos, como puede ser recibir el pago de los créditos o los cánones de arrendamiento .....	635
D. ACCIÓN OBLICUA EN EL DERECHO CIVIL COLOMBIANO .....	635
1. Los artículos 2488 y 2492 .....	635
2. El artículo 407 numeral 2° del Código de Procedimiento Civil .....	636
3. El artículo 2489 .....	637
4. El caso de los artículos 1295 y 1451 .....	639
5. Subrogación procesal .....	640
E. ACCIÓN OBLICUA EN EL DERECHO COMERCIAL .....	641

**CAPÍTULO XXIV**  
**Subrogación de acciones y derechos**

A. GENERALIDADES .....	645
B. SUBROGACIÓN PERSONAL Y SUBROGACIÓN REAL .....	646

1. Subrogación real .....	647
a) <i>Subrogación real voluntaria</i> .....	647
b) <i>Subrogación real legal</i> .....	648
2. Subrogación personal .....	650
a) <i>Ventajas del pago de terceros con subrogación sobre el pago de terceros sin subrogación</i> .....	650
b) <i>Subrogación personal legal como garantía</i> .....	651
c) <i>La subrogación personal legal en el código</i> .....	652
d) <i>Subrogación personal convencional</i> .....	657
e) <i>Subrogación parcial e igualdad entre acreedores subrogantes</i> .....	659
f) <i>Efectos de la subrogación legal y convencional. Artículos 1666 y 1670</i> .....	659
C. SUBROGACIÓN PROCESAL .....	660
D. NATURALEZA JURÍDICA DE LA SUBROGACIÓN. TEORÍAS .....	660
E. PARALELO ENTRE SUBROGACIÓN DE ACCIONES Y DERECHOS Y CESIÓN DE CRÉDITOS .....	662
F. ASUNCIÓN (O CESIÓN) DE DEUDAS .....	663
— <i>La asunción o cesión de deudas en Colombia</i> .....	664

## CAPÍTULO XXV

### Teoría de la inoponibilidad. Acción y excepción

A. GENERALIDADES .....	669
B. DETERMINACIÓN DE SU CONCEPTO .....	670
C. PERSONAS TITULARES DE LA ACCIÓN O LA EXCEPCIÓN .....	671
D. INOPONIBILIDAD Y NULIDAD .....	672
E. ¿CONTRA QUIÉN Y CÓMO DEBE ALEGARSE? .....	673
F. ¿ES ACCIÓN O EXCEPCIÓN? .....	673
G. INDEMNIZACIÓN .....	673
H. EFECTOS DE LA INOPONIBILIDAD .....	674
I. CASOS DE INOPONIBILIDAD EN EL CÓDIGO .....	674
1. Falta de requisitos de forma .....	675
a) <i>Falta de publicidad</i> .....	675
1) <i>Inscripción de la sentencia de prescripción</i> .....	675
2) <i>Inscripción de la sentencia del interdicto</i> .....	675

3) Tradición de los bienes inmuebles .....	676
4) Inscripción del embargo judicial .....	676
5) Las contraescrituras privadas y públicas .....	676
b) Falta de notificación .....	677
c) Falta de fecha cierta .....	678
d) Falta de poder o facultad de representación .....	678
2. Falta de requisitos de fondo .....	678
a) Actos o contratos celebrados en perjuicio o fraude de terceros .....	678
b) Falta de concurrencia .....	678
c) Actos y contratos realizados en perjuicio de derechos adquiridos .....	679
1) Decreto de posesión definitiva .....	680
2) Legítimas rigurosas (y efectivas) .....	680
3. Inoponibilidad proveniente de nulidad o inexistencia .....	681
a) El matrimonio declarado nulo .....	682
b) Simulación .....	682
c) La acción de nulidad contra los actos del deudor .....	683
J. NULIDAD Y NO RESCISIÓN .....	684
K. EFECTOS .....	685
L. INOPONIBILIDAD EN EL CÓDIGO DE COMERCIO .....	685
ÍNDICE ANALÍTICO .....	687
BIBLIOGRAFÍA .....	707

### ABREVIATURAS

A.L.	Acto Legislativo	CSJ.	Corte Suprema de Justicia
Art.	Artículo	CS del T.	Código Sustantivo del Trabajo
Cas.	Casación	D.	Decreto
C.C.	Código Civil	D.O.	Diario Oficial
C.C. Ch.	Código Civil Chileno	L.	Ley
C. Co.	Código de Comercio	M.P.	Magistrado Ponente
C. Const.	Corte Constitucional	Op. cit.	Obra citada
C.E.	Consejo de Estado	S.	Sala
C.N.	Constitución Nacional	Sec.	Sección
C.P.	Código Penal	Sent.	Sentencia
CPC	Código de Procedimiento Civil		