

**FERNANDO
HINESTROSA**

LA REPRESENTACIÓN

UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA



CONTENIDO

CAPÍTULO PRIMERO	
EL SUJETO NEGOCIAL	21
1. El sujeto negocial	23
2. Parte material y parte formal	26
3. El tercero contratante	27
CAPÍTULO SEGUNDO	
NEGOCIO CELEBRADO BAJO NOMBRE FALSO.	
NEGOCIO CELEBRADO BAJO NOMBRE AJENO. SUPLANTACIÓN	29
1. Contrato bajo nombre falso	32
2. Contrato bajo nombre ajeno	33
3. Atribución de los efectos y validez del contrato bajo nombre ajeno	35
4. Situación de la persona suplantada	37
5. Situación de los terceros sub-adquirentes	39
CAPÍTULO TERCERO	
LA LEGITIMACIÓN PARA OBRAR O PODER DE DISPOSICIÓN	41
1. Ejercicio de la autonomía privada. Legitimación	43
2. Legitimación por derecho propio	45
3. Legitimación por apariencia	46
4. Legitimación por poder ante los demás. Representación	47
5. Representación activa y pasiva	49
CAPÍTULO CUARTO	
CELEBRACIÓN DEL NEGOCIO POR PERSONA DISTINTA DEL INTERESADO	51
1. Sustitución y cooperación en la celebración del contrato	53
2. Mediación y sustitución	56
3. La interposición de persona	57
4. El “beneficiario real”	61
5. El mandato	62
6. La nunciatura	71
7. La preposición	73
8. La comisión	75
9. El corretaje	76

CAPÍTULO QUINTO	
LA REPRESENTACIÓN	77
1. Presentación de la figura	79
CAPÍTULO SEXTO	
DESENVOLVIMIENTO HISTÓRICO DE LA REPRESENTACIÓN	83
1. La personalización de la actuación negocial en Roma	85
2. Desenvolvimiento de la actuación por y para otro	87
3. La representación en el medioevo	93
4. La representación en el pensamiento de los humanistas	95
5. El iusnaturalismo racionalista	96
6. La representación a la hora de la codificación	98
7. La representación en la Pandectística	99
8. Abstracción del poder de representación por la doctrina alemana	101
9. Estado actual de la cuestión	103
CAPÍTULO SÉPTIMO	
CONCEPTO DE REPRESENTACIÓN	105
1. Definición	107
2. Explicaciones de la representación	114
3. Esencia de la representación	117
4. Acogimiento legal de la representación	118
5. La representación como ampliación de la legitimación	119
6. La representación en los códigos	119
7. Ubicación de la figura en el ordenamiento nacional	122
CAPÍTULO OCTAVO	
CARACTERES DE LA REPRESENTACIÓN	125
1. Caracteres de la representación	127
2. Relación de confianza y riesgo	128
CAPÍTULO NOVENO	
LA REPRESENTACIÓN DIRECTA, PROPIA O PERFECTA	131
1. La “contemplatio domini”	133
2. Carga recíproca de información y advertencia	136
3. La “contemplatio domini” en la representación legal	140

4.	“Contemplatio domini” sin ser representante	140
5.	La extraneidad del representante	141
6.	Responsabilidad pre-contractual del representante y del representado	143
7.	Objeto de la representación	144
8.	Negocios jurídicos, actos jurídicos, actos materiales	147
9.	Licitud y legitimación	151
10.	Representación y figuras afines	152
CAPÍTULO DÉCIMO		
CLASIFICACIÓN DE LA REPRESENTACIÓN		155
1.	Variedad de clasificaciones	157
2.	Representación de personas	160
3.	Representación de intereses	162
CAPÍTULO UNDÉCIMO		
LA REPRESENTACIÓN LEGAL		167
1.	Concepto	169
2.	Representación en protección de incapaces o ausentes y en la de terceros	171
CAPÍTULO DUODÉCIMO		
LA REPRESENTACIÓN VOLUNTARIA O NEGOCIAL		173
1.	Representación y mandato. Mandato no representativo	176
CAPÍTULO DECIMOTERCERO		
LA REPRESENTACIÓN ORGÁNICA		179
1.	Su razón de ser	181
2.	Explicaciones de la actuación de la persona jurídica	184
3.	Reglas de la actuación del personero de la persona jurídica	187
CAPÍTULO DECIMOCUARTO		
EL INTERÉS EN LA REPRESENTACIÓN		189
CAPÍTULO DECIMOQUINTO		
EL PODER DE REPRESENTACIÓN		197
1.	Fuentes del poder de representación	199
2.	El poder o legitimación representativa	203

3.	El apoderamiento	204
4.	La procura	207
5.	La procura como negocio abstracto	215
6.	Forma del acto de apoderamiento	216
7.	La formalidad de los poderes para actuación procesal	224
8.	Capacidad del poderdante	224
9.	Vicios de la voluntad en la procura	225
10.	Prueba de la representación legal	226
11.	Prueba del acto de apoderamiento	226
12.	Comunicación de la procura. Su retiro	227
13.	Ejercicio de procura no comunicada	228
14.	Aceptación de la procura	229
15.	Licitud del acto objeto del poder	230
16.	Contenido de la procura	230
17.	Ámbito del poder. Poder general y poder especial	231
18.	Las instrucciones del poderdante	239
19.	Interpretación del poder	241
20.	Actos de enajenación. Actos de administración ordinaria y extraordinaria	242
21.	Representación “fiduciaria” y representación “objetiva”	248

CAPÍTULO DECIMOSEXTO

PROCURA Y RELACIÓN DE GESTIÓN 251

1.	Relación interna y relación externa	253
2.	Capacidad del representado	256
3.	Capacidad del representante	259
4.	Representante o apoderado relativamente incapaz	262
5.	Vicios de la voluntad	265
6.	Relevancia de los estados subjetivos	267

CAPÍTULO DECIMOSÉPTIMO

PLURALIDAD SUBJETIVA EN LA REPRESENTACIÓN 271

1.	Pluralidad de representantes o de representados	273
----	---	-----

CAPÍTULO DECIMOCTAVO

DELEGACIÓN DEL PODER 277

1.	Delegación-sustitución del poder	279
2.	Variedades de delegación	280
3.	Efectos de la delegación	281

4.	Sustitución y sub-apoderamiento	283
5.	Derechos del poderdante frente al sustituto o el sub-apoderado	283
6.	Sustitución y delegación en la representación necesaria	283
CAPÍTULO DECIMONOVENO		
OBLIGACIONES Y DEBERES RECÍPROCOS DE REPRESENTANTE Y REPRESENTADO		285
1.	Obligaciones y deberes derivados de la procura y de la relación de gestión	287
2.	Deberes del representante	288
3.	Deber de reserva	292
4.	Responsabilidad del apoderado	293
5.	Derechos y privilegios del apoderado frente al poderdante	295
6.	Deberes de los representantes legales	297
7.	Deberes del "dominus"	297
8.	Faltas del gestor durante las negociaciones	300
CAPÍTULO VIGÉSIMO		
CONFLICTO DE INTERESES		301
1.	La representación y la primacía del interés del "dominus"	303
2.	Conflicto de intereses	304
3.	La gestión adelantada en conflicto de intereses	310
4.	Impugnación del acto celebrado en conflicto de intereses	312
5.	Otros remedios	315
6.	Conflicto de intereses en la representación necesaria	316
7.	Conflicto de intereses del empresario que apodera a varios clientes	317
8.	Incompatibilidades en las personas jurídicas	317
9.	Conflicto de intereses de representantes y administradores sociales	320
10.	El contrato consigo mismo	320
11.	Un caso de nulidad absoluta por ilicitud de la conducta del apoderado	330
CAPÍTULO VIGESIMOPRIMERO		
REPRESENTACIÓN APARENTE		333
1.	Representación aparente o por apariencia	335
2.	Condiciones de representación aparente	338
3.	Representación aparente y representación por tácita aquiescencia	348
4.	Tácita aquiescencia, poder implícito, apariencia	348
5.	Contraposición de posiciones	352
6.	Relaciones entre representante y tercero	353

CAPÍTULO VIGESIMOSEGUNDO	
LA REPRESENTACIÓN INDIRECTA	357
1. Representación indirecta, imperfecta, impropia, oculta o de intereses	359
2. Presupuestos de validez del acto	366
3. Relación entre representante indirecto e interesado	371
4. Representación indirecta, testaferrato, negocio fiduciario, simulación	376
5. Mandato para la enajenación	380
6. Sustitución e interposición por vía de simulación	380
7. Conflicto entre poderdante y apoderado	381
8. Fiducia, mandato sin representación, simulación	382
9. Muerte del representante indirecto	387
CAPÍTULO VIGESIMOTERCERO	
REPRESENTACIÓN SIN PODER	389
1. El hecho del gestor	391
2. El "falsus procurator"	392
3. Disciplina del contrato celebrado por el "falsus procurator" en el c. co.	400
4. Responsabilidad del "dominus" frente al tercero	404
5. Situación del contrato celebrado sin poder	405
6. La ratificación	406
7. El contrato ratificado ha de ser válido	409
8. Forma de la ratificación	410
9. Legitimación para ratificar	411
10. Oportunidad de la ratificación y posibilidad de eliminación del contrato por acuerdo entre "falsus procurator" y tercero	412
11. Condicionamiento del acto a la ratificación. Promesa de ratificación por parte del "dominus"	413
12. Ratificación e indemnización de perjuicios	414
CAPÍTULO VIGESIMOCUARTO	
MODIFICACIÓN DE LA PROCURA	415
CAPÍTULO VIGESIMOQUINTO	
EXTINCIÓN DEL PODER DE REPRESENTACIÓN	419
1. Extinción de la legitimación	421
2. Revocación del poder	422
3. Revocación del poder, que no del mandato. Cotejo con la renuncia	424
4. Naturaleza y disciplina de la revocación	429

5.	Maneras de revocar el poder	430
6.	Comunicación de la revocación	432
7.	Revocación por causa justa y revocación abusiva	434
8.	Efectos de la revocación	435
9.	Revocabilidad o irrevocabilidad del poder	436
10.	Revocación e indemnización de perjuicios	437
11.	Poder irrevocable	439
12.	Cláusula de irrevocabilidad	440
13.	Justa causa	442
14.	Irrevocabilidad relativa e irrevocabilidad absoluta	442
15.	Estipulación de cláusula penal para el caso de revocación	449
16.	Renuncia del poder	449
17.	Otras causas de extinción del poder	450
18.	Muerte del poderdante o del apoderado	451
19.	Declaración de ausencia. Muerte presunta	452
20.	El mandato "post-mortem"	452
21.	Incapacitación e inhabilitación de poderdante o apoderado	454
22.	Mandato en previsión de incapacitación	455
23.	Cesación de las funciones en razón de las cuales se otorga el poder	455
24.	Inoponibilidad de las otras causas de extinción a los terceros	455
25.	Terminación de la representación legal	456
26.	Oponibilidad de la terminación de la representación necesaria	457

P. 1.

CAPÍTULO VIGESIMOSEXTO

ESTIPULACIÓN POR OTRO, O POR PERSONA DESCONOCIDA, O NO DESIGNADA AÚN, O INDETERMINADA

459

1.	Sección Primera	462
2.	A. El contrato por cuenta de quien corresponda	462
3.	Sección Segunda	464
4.	A. Contrato por persona cuyo nombre se indicará luego	464
5.	a. Antecedentes	464
6.	b. ¿En qué consiste?	465
7.	c. Naturaleza jurídica y funcionamiento	467
8.	d. Indicación del nombre de la persona	470
9.	e. La aceptación del tercero	473

P. 2.

CAPÍTULO VIGESIMOSÉPTIMO

AGENCIA OFICIOSA O GESTIÓN DE NEGOCIOS

475

P. 3.

1.	Gestión de negocios	477
----	---------------------	-----

2.	Antecedentes históricos	482
3.	La agencia oficiosa como fuente de obligaciones	483
4.	Presupuestos de la agencia oficiosa. "Absentia domini"	483
5.	Espontaneidad de la gestión	484
6.	Intencionalidad y altruismo de la intervención	485
7.	Utilidad de la gestión	488
8.	Naturaleza del acto de gestión	494
9.	Objeto de la agencia oficiosa	494
10.	Actos de administración y de disposición	495
11.	El gestor	497
12.	Deberes del gestor para con el "dominus"	498
13.	La gestión ha de ser completa	500
14.	La agencia ha de ser cuidadosa. Responsabilidad del gestor	500
15.	Gestión contra expresa prohibición del interesado	501
16.	Obligaciones del interesado	503
17.	Obligaciones del "dominus" para con el gestor	503
18.	Situación del interesado frente a terceros	504
19.	Gestión de negocios directa e indirecta	505
20.	Situación del tercero	509
21.	Ratificación de la gestión	510
22.	Relaciones del tercero con el gestor y con el interesado	512
23.	La agencia oficiosa procesal	513
24.	La "Benevolent intervention in another's affairs"	514

CAPÍTULO VIGESIMOCTAVO

LA REPRESENTACIÓN EN EL "COMMON LAW" 515

1.	Generalidades	517
2.	Variedades de representación	518
3.	Representación subjetivamente plural	520
4.	Poder general y poder especial	521
5.	Objeto de la representación	522
6.	Fuentes de la representación	522
7.	Normas de otorgamiento de poder	523
8.	Poder por apariencia, usual, por necesidad, implícito	524
9.	La "contemplatio domini"	527
10.	Deberes del representante	528
11.	Deberes del "principal" para con el representante	529
12.	Indemnidad del representante	530
13.	Ejercicio personal y delegación del poder	530
14.	Situación del tercero frente al "principal"	531

15.	Relaciones entre el “principal” y el tercero en la representación indirecta	531
16.	Contrato celebrado sin poder y no ratificado por el “principal”	533
17.	Extinción de la relación de representación	534
18.	Revocación del poder. Poderes irrevocables	534
19.	Alcances de la extinción del poder	535
20.	La ratificación	535
VII		
CAPÍTULO VIGESIMONOVENO		
TENDENCIAS ACTUALES EN MATERIA DE REPRESENTACIÓN		537
1.	Sección Primera	539
	A. La representación en los “Principios de Unidroit” de los contratos comerciales internacionales	539
2.	Sección Segunda	542
	A. La representación en el Código europeo de los contratos	542
3.	Sección Tercera	546
	A. La representación en los Principios de derecho contractual europeo	546
BIBLIOGRAFÍA		551
ÍNDICE ONOMÁSTICO		565
ÍNDICE DE LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA		573
ÍNDICE TEMÁTICO		587