

GUILLERMO OSPINA FERNÁNDEZ †
EDUARDO OSPINA ACOSTA

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

TEORÍA GENERAL DEL CONTRATO Y DEL NEGOCIO JURÍDICO

*Reimpresión
de la séptima edición*



EDITORIAL TEMIS S. A.
Bogotá - Colombia
2009

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

LA CONSIDERACIÓN FILOSÓFICA DEL ACTO O NEGOCIO JURÍDICO

CAPÍTULO I

LA UBICACIÓN LÓGICA DEL ACTO O NEGOCIO JURÍDICO

PÁG.

1. El funcionamiento de las normas jurídicas	3
2. La formación de las situaciones jurídicas	3
3. Clasificaciones de los elementos que intervienen en la formación de las situaciones jurídicas	4
4. Situaciones jurídicas simples y complejas	5

CAPÍTULO II

LA CONSIDERACIÓN FILOSÓFICO-POLÍTICA DEL ACTO JURÍDICO

I. El postulado de la autonomía de la voluntad privada

5. Concepto	6
6. El ámbito del postulado	6

II. La autonomía de la voluntad privada en el derecho moderno

7. Precisión	7
--------------------	---

A) La concepción racionalista

8. El culto a la voluntad privada	7
9. El orden público-barrera	8
10. El orden público legal e inmutable	8
11. Las conclusiones racionalistas	8

B) *El enjuiciamiento de la concepción racionalista*

	PÁG.
12. La subordinación de la voluntad privada al derecho	9
13. La reivindicación del concepto del orden público	10
14. La autonomía de la voluntad privada y el orden público	11

C) *La autonomía de la voluntad privada
y el orden público en el Código Civil*

15. Apreciación equivocada	12
16. Nuestra apreciación	13
17. La subordinación de la voluntad privada al orden público	14

D) *El intervencionismo de Estado*

18. Concepto	15
--------------------	----

CAPÍTULO III

LA NOCIÓN LÓGICA DEL ACTO
O NEGOCIO JURÍDICOI. *Definición y precisiones*

19. Definición	17
----------------------	----

II. *Distinción entre el acto jurídico y el acto humano*

20. Precisión	18
---------------------	----

A) *Hombre y sujeto jurídico*

21. Conceptos	18
22. Las personas morales o jurídicas	19

B) *La aptitud para actuar*

23. La aptitud para realizar los actos humanos y los actos jurídicos	21
----------------------------------------------------------------------------	----

C) *El proceso de los actos*

24. Criterios de valoración	25
-----------------------------------	----

CAPÍTULO IV

LOS ELEMENTOS DEL ACTO O NEGOCIO JURÍDICO

25. Determinación	28
-------------------------	----

	PÁG.
26. La voluntad en el acto jurídico	28
27. La manifestación de la voluntad	28
28. El objeto de los actos jurídicos	30
29. Teorías divergentes acerca del objeto de los actos jurídicos	31
30. a) La teoría del objeto jurídico concreto	32
31. b) La teoría del objeto jurídico genérico	32
32. c) Teoría del objeto —fin práctico—	33
33. El objeto específico de los actos jurídicos	35
a) Los elementos esenciales (“essentialia negotii”)	36
b) Los elementos naturales (“naturalia negotii”)	36
c) Los elementos accidentales (“accidentalia negotii”)	36

PARTE SEGUNDA

**PRINCIPALES CLASIFICACIONES
DE LOS ACTOS JURÍDICOS
Y DE LOS CONTRATOS**

Sección I

***PRINCIPALES CLASIFICACIONES
DE LOS ACTOS JURÍDICOS***

34. Precisión	41
---------------------	----

CAPÍTULO I

**ACTOS JURÍDICOS UNIPERSONALES
Y CONVENCIONES**

35. La clasificación	42
36. Actos unipersonales simples y complejos	43
37. Convenciones y contratos	43
38. Importancia de la clasificación y de las subclasificaciones	43
39. a) Del acto unipersonal y la convención	44
40. b) De los actos unipersonales simples y complejos	44
41. c) De los contratos	45

CAPÍTULO II

ACTOS JURÍDICOS FORMALES E INFORMALES

42. La clasificación	47
43. Actos solemnes y actos formales “ad probationem”	47

	PÁG.
44. Actos formales “ad voluntatem”	48
45. Importancia de la clasificación	48

CAPÍTULO III

ACTOS JURÍDICOS TÍPICOS Y ATÍPICOS

46. La clasificación	50
47. Importancia de la clasificación	50
48. a) De los actos jurídicos	51
49. b) De los actos atípicos	51

CAPÍTULO IV

ACTOS GRATUITOS Y ONEROSOS

50. La clasificación	53
51. Actos de beneficencia y simplemente desinteresados	53
52. Importancia de la clasificación y de la subclasificación	53

CAPÍTULO V

ACTOS ALEATORIOS Y NO ALEATORIOS

53. La clasificación	55
54. Importancia de la clasificación	55

CAPÍTULO VI

ACTOS ENTRE VIVOS Y POR CAUSA DE MUERTE

55. La clasificación	56
56. Importancia de la clasificación	57

Sección II

CLASIFICACIONES DE LOS CONTRATOS

57. Enumeración	58
-----------------------	----

CAPÍTULO I

CONTRATOS UNILATERALES Y BILATERALES

58. La clasificación	59
59. Contratos bilaterales imperfectos	59
60. Importancia de la clasificación	60

CAPÍTULO II

CONTRATOS GRATUITOS Y ONEROSOS

PÁG.

61. La clasificación	62
62. La importancia de la clasificación	62

CAPÍTULO III

CONTRATOS CONMUTATIVOS Y ALEATORIOS

63. La clasificación	63
64. Importancia de la clasificación	64

CAPÍTULO IV

CONTRATOS PRINCIPALES Y ACCESORIOS

65. La clasificación	65
----------------------------	----

CAPÍTULO V

CONTRATOS CONSENSUALES, SOLEMNES Y REALES

66. La clasificación	66
67. Los contratos reales	66

CAPÍTULO VI

CONTRATOS PREESTIPULADOS
Y CONTRATOS POR ADHESIÓN

68. La clasificación	68
----------------------------	----

CAPÍTULO VII

CONTRATOS RELATIVOS Y CONTRATOS COLECTIVOS

69. La clasificación	70
----------------------------	----

CAPÍTULO VIII

CONTRATOS DE EJECUCIÓN INSTANTÁNEA
Y DE EJECUCIÓN SUCESIVA

70. Preliminar	72
----------------------	----

	PÁG.
71. La clasificación	72
72. Inutilidad de la clasificación	74
73. Conclusiones	78

PARTE TERCERA

LAS CONDICIONES PARA LA EXISTENCIA Y LA VALIDEZ DE LOS ACTOS JURÍDICOS

INTRODUCCIÓN

LA CLASIFICACIÓN GENERAL

74. La enumeración legal	83
75. Crítica a la enumeración legal	83
76. Los requisitos para la existencia de los actos jurídicos	83
77. Los requisitos para la validez de los actos jurídicos	84
78. Resumen de los requisitos	84
79. Referencia a las sanciones de los requisitos	85
80. Plan	85

Sección I

LA CAPACIDAD LEGAL

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

81. La doble acepción de la voz "capacidad"	86
82. Concepto de la incapacidad legal	87

CAPÍTULO II

CLASIFICACIÓN DE LA INCAPACIDAD LEGAL

83. Precisión	88
---------------------	----

I. La incapacidad general

84. El concepto	88
85. Subclasificación de la incapacidad general	88
86. a) La incapacidad general absoluta	88
87. b) La incapacidad general relativa	89

II. Los fundamentos concretos de la incapacidad general

PÁG.

88. La incapacidad de los dementes	89
89. La incapacidad de los sordomudos	90
90. La incapacidad de los menores de edad	92
91. Referencia a la habilitación de edad de los menores	93
92. La incapacidad de los disipadores	93
93. La incapacidad de las personas jurídicas	94
94. Una clasificación doctrinaria inaceptable	94

III. La incapacidad particular

95. Concepto	95
96. El régimen legal de la incapacidad particular	96

Sección II

LA VOLUNTAD Y SU DECLARACIÓN

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

97. Precisión	98
98. La voluntad real	98
99. La declaración de la voluntad	99

CAPÍTULO II

**LAS RELACIONES ENTRE LA VOLUNTAD
Y SU DECLARACIÓN**

100. Planteamiento y ubicación del tema	100
101. Las teorías acerca de las relaciones entre la voluntad y su declaración	101
102. a) La teoría de la prevalencia de la voluntad	101
103. b) La teoría de la prevalencia de la declaración	103
104. c) La teoría de la responsabilidad	106
105. d) La teoría de la buena fe	107
106. El sistema legal colombiano	107
107. La protección de la buena fe	109

CAPÍTULO III

LA SIMULACIÓN

108. Concepto	112
---------------------	-----

	PÁG.
109. Los grados de simulación	112
110. a) La simulación absoluta	112
111. b) La simulación relativa	112
112. 1) La simulación en cuanto a las condiciones del negocio	112
113. 2) La simulación en cuanto a la naturaleza del negocio	113
114. 3) La simulación en cuanto a la identidad de las partes	113
115. Las características de la simulación	114
116. a) La divergencia entre la voluntad y su declaración pública	114
117. b) El concierto simulatorio	114
118. c) El engaño a terceros	115
119. La calificación ética	115
120. La calificación jurídica	116
121. a) La teoría de la simulación-nulidad	117
122. Crítica de la teoría	117
123. b) La teoría dualista francesa	119
124. Crítica de la teoría	121
125. c) La teoría monista	122
126. Crítica de la teoría	122
127. La teoría lógico-jurídica	123
128. Precisión	124

A) Los efectos entre las partes

129. El concepto de partes	125
130. a) Los agentes directos	125
131. b) La representación	125
132. c) Los causahabientes universales	125
133. Los efectos sustanciales de la simulación entre las partes	126
134. a) En la simulación absoluta	126
135. b) En la simulación relativa	126

B) Los efectos respecto de terceros

136. El concepto de terceros	128
136. bis. a) Los terceros absolutos	128
137. b) Los asignatarios sucesores forzosos	128
138. c) El cónyuge	129
139. d) Los acreedores	129
140. e) Los causahabientes singulares	129
141. Resumen	130
142. Los efectos sustanciales de la simulación respecto de los terceros	130
143. La inoponibilidad a los terceros de la declaración privada	130
144. La inoponibilidad a los terceros de la declaración aparente	131
145. El conflicto entre terceros	131
146. La buena fe de los terceros	131
147. Necesidad de la declaración	132
148. Objeto de la acción de simulación	132

	PÁG.
149. Los titulares de la acción	133
150. Reos de la acción	134
151. La prescripción de la acción	135
152. La excepción de simulación	136
153. La rituación del proceso	136
154. Precisión	137
155. Antecedentes históricos	137
156. El sistema legal colombiano	138
157. La prueba de la simulación entre las partes	138
158. La prueba de la simulación alegada por terceros	141
159. La prueba de la simulación alegada por los herederos	141
160. Remisión	142

Sección III

EL CONSENTIMIENTO

CAPÍTULO I

DISTINCIONES Y CONCEPTOS

161. Distinciones preliminares	143
162. El concepto del consentimiento y su problemática	143
163. Advertencia	144

CAPÍTULO II

LA FORMACIÓN DEL CONSENTIMIENTO EN LAS CONVENCIONES CONSENSUALES

I. El proceso y su régimen legal

164. La reseña del proceso	145
165. La ley pertinente	145

II. La propuesta

166. Concepto	146
167. Oferta y policitud	146

A) La oferta

168. Concepto	146
169. Contenido de la oferta	146
170. Formas de la oferta	146

	PÁG.
171. Comunicación de la oferta	147
172. La duración de la oferta	147
<i>B) La obligatoriedad de la oferta</i>	
173. Precisión del tema	149
174. La teoría de la no obligatoriedad de la oferta	150
175. La teoría de la obligatoriedad de la oferta	151
176. El sistema legal colombiano	155
<i>C) La policitación</i>	
177. Concepto	156
178. Naturaleza de la policitación	156
179. Policitación simple y compromisoria	157
180. El sistema legal colombiano	157
181. a) La propaganda escrita	157
182. b) La exhibición de mercancías	158
183. c) Las licitaciones	158
184. d) La promesa de premios	159
<i>III. La aceptación</i>	
185. Definición	161
186. Formas de la aceptación	161
187. La aceptación por el silencio	161
188. El sistema legal colombiano	162
189. Términos para la aceptación	163
190. Efectos de la aceptación	164
<i>IV. El momento en que se forman las convenciones consensuales</i>	
191. Distinción preliminar	164
192. Las convenciones verbales	164
193. Las convenciones por correspondencia	164
194. a) El sistema de la declaración o aprobación	164
195. b) El sistema de la expedición	165
196. c) El sistema de la recepción	165
197. d) El sistema de la información	165
198. Crítica de los sistemas	165
199. a) Del sistema de la declaración	166
201. c) Del sistema de la recepción	167
202. d) Del sistema de la información	167
203. El sistema legal colombiano	168

V. *El lugar en donde se forman las convenciones*

	PÁG.
204. El sistema legal colombiano	170

VI. *La formación de los actos solemnes*

205. Precisión	170
----------------------	-----

CAPÍTULO III

EL DISENTIMIENTO

206. Concepto	173
207. El disentimiento y el error	173
208. El momento en que se revela el disentimiento	175
209. Los efectos del disentimiento	175
210. El sistema legal colombiano	176

Sección IV

LOS VICIOS DE LA VOLUNTAD

INTRODUCCIÓN

211. Concepto	179
---------------------	-----

CAPÍTULO I

EL ERROR

I. *Concepto jurídico del error*

212. El error y la ignorancia	181
-------------------------------------	-----

II. *El error de hecho y el error de derecho*

213. La clasificación	181
-----------------------------	-----

A) *El error de derecho*

214. El sistema francés	182
215. El sistema colombiano	182

B) *El error de hecho*

216. Precisión y clasificación del error de hecho	184
217. Nueva referencia a la teoría del error obstativo	184

III. *El error de hecho dirimente*

	PÁG.
218. Casos en que se presenta	186
219. a) El error acerca de la naturaleza del negocio	187
220. b) El error acerca de la identidad de la cosa	187
221. Tratamiento legal de los precitados errores	187
222. c) El error sobre la sustancia del objeto	187
223. El concepto romano	188
224. El concepto francés	188
225. El concepto del Código Civil colombiano	190
226. d) El error sobre las calidades accidentales del objeto	192
227. e) Error acerca de la persona	193
228. f) El error en la causa	195
229. Los efectos del error dirimente	198
230. El error dirimente y la culpa "in contrahendo"	200

IV. *El error de hecho indiferente*

231. Concepto y efectos	200
-------------------------------	-----

CAPÍTULO II

EL DOLO

232. Concepto y generalidades	202
233. Diversas manifestaciones del dolo	202
234. La clasificación del dolo en la formación de los actos jurídicos	203

I. *El dolo dirimente*

235. Condiciones del dolo dirimente	204
236. a) El dolo debe ser obra de una de las partes	204
237. La complicidad de las partes en el dolo de un tercero	205
238. El dolo de los representantes	205
239. b) El dolo debe ser determinante	206

II. *El dolo incidental*

240. Concepto	207
---------------------	-----

III. *El dolo indiferente o tolerado*

241. Concepto	208
---------------------	-----

IV. *Otras precisiones tocantes al dolo*

242. El dolo y el error	209
-------------------------------	-----

	PÁG.
243. El error en la causa y el dolo	210
244. El dolo civil y el dolo penal	210
245. El dolo y el fraude	210
246. La prueba del dolo	210

CAPÍTULO III

LA FUERZA O VIOLENCIA

247. Concepto	212
248. La fuerza física y la fuerza moral	212
249. La fuerza absoluta y la fuerza compulsiva	212

I. La fuerza dirimente

250. Condiciones para que la fuerza vicie la voluntad	214
251. a) Condición cuantitativa	214
252. b) Condición cualitativa	216
253. Abuso de las vías de derecho	217
254. El temor reverencial	217
255. El origen de la fuerza o violencia	218
256. La fuerza de la naturaleza	218
257. La violencia generalizada	220

II. La fuerza indiferente

258. Concepto	222
---------------------	-----

Sección V

EL FORMALISMO EN LOS ACTOS JURÍDICOS

I. La voluntad y el formalismo

259. Concepto	223
260. Definición del formalismo	223
261. Evolución histórica de las relaciones entre la voluntad y el formalismo. a) El derecho romano	223
262. b) El derecho medieval y el moderno	224
263. c) El renacimiento del formalismo	226

II. La clasificación del formalismo legal

264. Precisión	227
265. a) El formalismo "ad solemnitatem"	227
266. b) El formalismo "ad probationem"	228

III. *El formalismo en el derecho colombiano*

	PÁG.
267. Precisión	229
268. a) El formalismo "ad solemnitatem"	229
269. b) El formalismo "ad probationem"	230
270. c) El formalismo voluntario	232
271. La forma solemne como requisito para la existencia y para la validez de los actos jurídicos	233
272. La inobservancia de la plenitud de la forma solemne	234
273. Referencia	236

Sección VI

EL OBJETO DE LOS ACTOS JURÍDICOS

I. *Concepto y acepciones legales*

274. Concepto	237
275. El objeto según el Código Civil	238
276. Las diversas acepciones legales del objeto	238

II. *Requisitos legales del objeto*

277. Enumeración	239
278. a) La posibilidad del objeto	239
279. En qué consiste la posibilidad del objeto	240
280. Los actos sobre cosas futuras	241
281. b) La determinación del objeto	241
282. La determinación de las prestaciones de hacer y de no hacer	242
283. La determinación de las prestaciones de dar y de entregar	242
284. La determinación de la naturaleza de las cosas	242
285. La determinación de la cantidad de las cosas	243
286. c) La licitud del objeto	244
287. El objeto ante el orden público y las buenas costumbres	245
288. La determinación del objeto ilícito	245
289. Casos del objeto ilícito por prohibición especial	246
290. 1º) Los actos contrarios al derecho público	246
291. 2º) La enajenación de las cosas que están fuera del comercio	246
292. 3º) La enajenación de los derechos personalísimos	247
293. 4º) La enajenación de las cosas embargadas por decreto judicial	247
294. 5º) La enajenación de las especies litigiosas	249
295. 6º) Los pactos sobre sucesión futura	251
296. a) Los pactos de institución	252
297. b) Los pactos de renuncia	253
298. c) Los pactos de disposición	253

299. Las sanciones legales por la falta de los requisitos relativos al objeto	253
300. Crítica de una sanción legal	254
301. Efecto especial de la nulidad por el objeto ilícito	254

Sección VII

LA CAUSA DE LOS ACTOS JURÍDICOS

302. Observación preliminar y plan	256
------------------------------------------	-----

I. La teoría de Domat

303. Advertencia previa	256
304. El campo de acción de la teoría	257
305. Noción de la causa de las obligaciones contractuales	257
306. La causa jurídica o final y la causa eficiente	257
307. La causa jurídica o final y la causa impulsiva	258
308. La causa de las obligaciones según las especies contractuales	259
309. a) La causa en los contratos sinalagmáticos	259
310. b) La causa en los contratos reales y en los gratuitos	260
311. Las aplicaciones prácticas de la teoría	261
312. a) La falta de la causa	261
313. b) La falsa causa	262
314. c) La causa ilícita	262
315. d) La causa en la ejecución de los contratos sinalagmáticos	263
316. Síntesis de la teoría de Domat	263

II. El anticausalismo

317. Historia	264
318. Las críticas anticausalistas	264

A) La falsedad de la teoría de Domat

319. La tesis anticausalista	265
320. a) La falsedad en cuanto a los contratos innominados romanos	265
321. b) La falsedad en cuanto a los contratos sinalagmáticos modernos	266
322. c) La falsedad en cuanto a los contratos reales	267
323. d) La falsedad en cuanto a los contratos gratuitos	269
324. e) La falsedad de la teoría frente a las “condiciones sine causa”	270
325. f) La falsedad frente a la institución moderna del enriquecimiento injusto ...	271

B) La inutilidad de la teoría de Domat

326. La tesis anticausalista	272
------------------------------------	-----

	PÁG.
327. a) La inutilidad en cuanto a los contratos sinalagmáticos	272
328. b) La inutilidad en cuanto a los contratos reales	273
329. c) La inutilidad en cuanto a los contratos gratuitos	274

III. La teoría de la causa impulsiva y determinante

330. La jurisprudencia francesa	274
---------------------------------------	-----

IV. La teoría de la causa en el derecho colombiano

331. La noción legal de la causa	277
332. Campo de acción de la noción legal	277
333. La noción legal de la causa ilícita	278
334. La sanción legal de la causa ilícita	279
335. La noción legal de la falsa causa y el error	279
336. La sanción legal de la falsa causa	280
337. La falta de la causa en los actos jurídicos	282
338. La noción legal de la causa y la buena fe	282
339. La causa en el Código de Comercio	283
340. Referencia a otras legislaciones	283

Sección VIII

LA LESIÓN ENORME

341. Concepto	285
342. La lesión en el Código Civil colombiano	285
343. Casos en que procede la rescisión del acto viciado	285
344. a) La compraventa de bienes inmuebles	285
345. b) La permuta de bienes inmuebles	286
346. c) Las particiones de bienes	286
347. d) La aceptación de una asignación sucesoral	286
348. Casos en que solo procede el reajuste del acto lesivo	286
349. a) Estipulación de intereses en el mutuo	286
350. b) La estipulación de intereses en la anticresis	288
351. c) La cláusula penal	288
352. Crítica al sistema del Código Civil	289
353. a) La lesión en los actos gratuitos	289
354. b) La lesión en los actos aleatorios	289
355. c) La lesión en los actos interesados no aleatorios	289
356. El Código Civil y la doctrina moderna	290
357. 1º) La lesión debe constituir vicio general de los actos jurídicos interesados no aleatorios	290
358. 2º) Se debe dejar margen suficiente a la autonomía de la voluntad privada ...	292
359. 3º) El fundamento ético de la institución debe presidir su funcionamiento ...	292

	PÁG.
360. Conclusión crítica	294
361. La lesión y los vicios del consentimiento	294
362. La lesión en el Código de Comercio	295
363. La obligación principal y la pena de valores determinados	295
364. Estipulación de intereses en el mutuo comercial	296

PARTE CUARTA

**LOS EFECTOS GENERALES
DE LOS ACTOS JURÍDICOS**

INTRODUCCIÓN

365. El método del Código Civil	303
366. Rectificación del método legal	303
367. Los efectos generales y los efectos específicos de los actos jurídicos	304

Sección I

***LOS EFECTOS GENERALES DE LOS ACTOS
JURÍDICOS RESPECTO DE LAS PARTES***

368. Reflexión	305
----------------------	-----

CAPÍTULO I

LA NORMATIVIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS

369. Concepto	306
---------------------	-----

I. La normatividad de los contratos y de las convenciones

370. El principio	306
371. Las relaciones entre la ley y las convenciones	307
372. a) Las convenciones están subordinadas a la ley	307
373. b) La generalidad de la ley y la particularidad de las convenciones	307
374. c) La prueba judicial	308
375. Los efectos de la normatividad de las convenciones	308
376. Las causas legales de que trata el artículo 1602	309
377. La fuerza normativa de las convenciones vincula a los jueces	310
378. La fuerza normativa de las convenciones se impone, en cierta medida, al propio legislador	311

II. La normatividad de los actos unipersonales

	PÁG.
379. El debate doctrinario	311
380. La teoría clásica francesa	312
381. La teoría moderna	312
382. La obligatoriedad del acto unipersonal en el derecho romano	315
383. La obligatoriedad del acto unipersonal en el derecho colombiano	316
384. a) El acto unipersonal obligatorio para quien no ha intervenido en él	316
385. b) El acto unipersonal obligatorio para el agente	317
386. Ejemplos del compromiso unilateral aislado. 1º) La aceptación de las asignaciones sucesorales	318
387. 2º) La agencia oficiosa	318
388. 3º) La oferta	319
389. Ejemplos del compromiso unilateral adherido a un contrato	319
390. Referencia a las reglas sobre la obligatoriedad de las convenciones	320

CAPÍTULO II

EL POSTULADO DE LA BUENA FE

391. Concepto	321
392. Los efectos del postulado de la buena fe	321
393. 1º) Complementa el postulado de la normatividad de los actos jurídicos	322
394. 2º) Determina el contenido de los actos jurídicos	322
395. La mala fe en la ejecución de los actos jurídicos constituye un delito	323
396. 3º) El postulado es el fundamento de la "exceptio non adimpleti contractus" y de la resolución por incumplimiento	323

CAPÍTULO III

EL POSTULADO DE LA DILIGENCIA

397. Concepto	325
398. El derecho romano	325
399. El derecho medieval	326
400. El derecho francés	327
401. El derecho colombiano	328
402. Crítica del sistema legal colombiano	330

CAPÍTULO IV

LA REPRESENTACIÓN

I. Generalidades

403. El principio	332
404. La evolución histórica	332

405. a) El derecho romano	332
406. b) El derecho medieval	333
407. c) El derecho moderno	333

II. El derecho colombiano

408. El campo de acción	334
409. Requisitos legales de la representación	334
410. a) La intervención del representante	334
411. b) La intervención del representante debe ser de índole jurídica	334
412. c) La intervención del representante debe ser a nombre del representado	335
413. d) El poder del representante	337
414. La falta o la insuficiencia del poder	337
415. Los efectos de la representación	340

III. La naturaleza jurídica de la representación

416. a) La teoría de la ficción	341
417. b) La teoría de la sustitución	341
418. Crítica de las anteriores teorías	342
419. c) La teoría del órgano de expresión jurídica	343
420. La contraposición del acto al interés del representado	344
421. Preliminar	345
422. Concepto	345
423. El autocontrato ante la doctrina	345
424. El sistema legal colombiano	347
425. El Código Civil	348
426. El autocontrato de los guardadores	348
427. El autocontrato del padre de familia	348
428. El autocontrato de los representantes convencionales	349
429. El Código de Comercio	350
430. La sanción legal del autocontrato	350

Sección II

***LOS EFECTOS GENERALES DE LOS ACTOS JURÍDICOS
RESPECTO DE LOS TERCEROS***

CAPÍTULO I

**EL POSTULADO DE LA RELATIVIDAD
DE LOS ACTOS JURÍDICOS**

431. Concepto	352
432. Concepto	352

	PÁG.
433. a) Los agentes directos	352
434. b) Las personas representadas	352
435. c) Los causahabientes de las partes	352
436. Clasificación de los causahabientes	352
437. Los efectos de los actos jurídicos respecto de los causahabientes universales	353
438. 1ª) Excepción resultante de la naturaleza del acto	354
439. 2ª) Excepción resultante de la naturaleza de ciertos efectos del acto	354
440. 3ª) Excepción resultante de la voluntad de las partes	354
441. Los efectos de los actos jurídicos respecto de los causahabientes singulares .	355

II. Los actos jurídicos y los terceros

442. Preliminar	356
443. Los terceros absolutos	357
444. Los terceros relativos	357
445. a) Los asignatarios sucesorales forzosos	357
446. b) Los acreedores	357
447. La calificación de los acreedores como causahabientes del deudor	359
448. Crítica de la calificación de los acreedores como causahabientes	360

III. Excepciones al postulado de la relatividad de los actos jurídicos

449. Enumeración	362
------------------------	-----

A) El compromiso unipersonal o unilateral

450. Remisión	362
---------------------	-----

I. La estipulación para otro

451. Concepto	363
452. Reseña histórica	364
453. a) El derecho romano	364
454. b) El derecho medieval	364
455. c) El derecho francés	365
456. d) El derecho colombiano	365
457. Condiciones de la estipulación para otro	365
458. Los efectos de la estipulación para otro	366

II. Los efectos entre los contratantes

459. La ley del contrato	367
460. La revocación de la estipulación	367
461. La inexegibilidad por el estipulante	370
462. La resolución del contrato	372

III. Los efectos entre el promitente y el beneficiario

	PÁG.
463. La eficacia del compromiso	372
464. La aceptación por el beneficiario	373
465. La resolución del contrato	374
466. La renuncia del beneficiario	374
467. Excepciones del promitente	375

IV. Los efectos entre el estipulante y el beneficiario

468. Concepto	375
469. Referencia a la delegación	377
470. La promesa por otro	377
471. Reseña histórica	377
472. El Código Civil colombiano	378

B) El contrato colectivo

473. Concepto	379
474. a) El contrato sindical	380
475. b) Las convenciones colectivas de trabajo	380
476. c) El concordato	380
477. Procedencia de los concordatos	381
478. Clasificación de los concordatos	382
479. Contenido de los concordatos	382
480. Requisitos de los concordatos	385
481. Efectos de los concordatos	385

CAPÍTULO II

**LA OPONIBILIDAD Y LA INOPONIBILIDAD
DE LOS ACTOS JURÍDICOS**

482. Precisión	387
----------------------	-----

I. La oponibilidad de los actos jurídicos

483. Concepto	387
---------------------	-----

II. La inoponibilidad de los actos jurídicos

484. Concepto	389
485. Los motivos de la inoponibilidad	389
486. a) La inobservancia de los requisitos de publicidad	390
487. b) La inobservancia de las solemnidades legales	391
488. c) La falta de los requisitos para la existencia o el valor del acto	392
490. Cómo se hace valer la inoponibilidad	394

Sección III

**LA INTERPRETACIÓN, CALIFICACIÓN E INTEGRACIÓN
DE LOS ACTOS JURÍDICOS***I. La interpretación de los actos jurídicos*

	PÁG.
491. Concepto	395
492. Los sistemas de interpretación	395
493. La interpretación en la doctrina clásica latina	395
494. La interpretación en la teoría de la prevalencia de la declaración	396
495. El sistema del Código Civil colombiano	397
496. El principio general	397
497. La interpretación auténtica	398
498. La ambigüedad insuperable	400

II. La calificación e integración de los actos jurídicos

499. Precisión	401
500. El derecho francés	402
501. El Código Civil colombiano	402
502. La calificación de los actos jurídicos	403
503. La integración de los actos jurídicos	404

III. La apreciación judicial y el recurso de casación

504. La evolución de la doctrina	404
505. El derecho colombiano	406
506. Una doctrina equivocada de la Corte	408

PARTE QUINTA**LA INEFICACIA DE LOS ACTOS JURÍDICOS****INTRODUCCIÓN**

507. La cuestión doctrinaria	415
508. Plan	418

CAPÍTULO I**EL ACTO JURÍDICO PUTATIVO**

509. Concepto	420
510. Condiciones del acto putativo	420

511. Los efectos del acto putativo	421
512. La ineficacia del acto no putativo	422

CAPÍTULO II

LA INEXISTENCIA DE LOS ACTOS JURÍDICOS

513. Concepto	423
514. Reseña histórica	424
515. El Código Civil colombiano	426
516. La justificación de la teoría de la inexistencia	428
517. La ineficacia por inexistencia de un acto jurídico	430

CAPÍTULO III

LA NULIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS

I. *Generalidades*

518. Concepto	434
519. La evolución doctrinaria	434

II. *El derecho civil colombiano*

520. La concepción general	436
521. La clasificación de las nulidades	436

A) *La nulidad absoluta*

522. Las causales	439
523. a) El objeto ilícito	439
524. b) La causa ilícita	440
525. c) La falta de la plenitud de la forma solemne	441
526. d) La incapacidad absoluta	442
527. La declaración oficiosa de la nulidad absoluta	442
528. La participación del ministerio público	444
529. La legitimación de los particulares para alegar la nulidad absoluta	444
530. El interés que determina la legitimación	446
531. La ratificación de los actos absolutamente nulos	446
532. La prescripción de la nulidad absoluta	448
533. Conclusión	450

B) *La nulidad relativa*

534. Las causales	450
535. La legitimación para invocar la nulidad relativa	451
536. El interés para invocar la nulidad relativa	453

	PÁG.
537. Reglas especiales de los actos de los incapaces	454
538. El dolo de los incapaces	454
539. La observancia de los requisitos y formalidades tutelares de la incapacidad..	455
540. El saneamiento de la nulidad relativa	456
541. La prescripción de la nulidad relativa	456
542. La ratificación del acto relativamente nulo	457

III. La declaración de la nulidad y sus efectos

543. La necesidad de la declaración	457
544. Los efectos de la declaración de nulidad	460
545. Los efectos de la declaración respecto de las partes en el acto anulado	460
546. Los efectos de la declaración respecto de las partes en el proceso	463
547. Los efectos de la declaración respecto de los terceros	465
548. Las excepciones legales a la reivindicación contra terceros poseedores	468

IV. La ratificación de los actos jurídicos nulos

549. Referencias	469
550. Terminología	469
551. Quiénes pueden ratificar un acto nulo	470
552. a) De la nulidad relativa	470
553. b) De la nulidad absoluta	470
554. Cuándo se puede ratificar el acto nulo	473
555. Cómo se debe ratificar el acto nulo	473
556. a) La ratificación expresa	473
557. b) La ratificación tácita	474
558. Los efectos de la ratificación	475

CAPÍTULO IV

LA CONSERVACIÓN Y LA CONVERSIÓN DE LOS ACTOS JURÍDICOS

560. La conversión de los actos jurídicos	478
-------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO V

LA OPONIBILIDAD Y LA INOPONIBILIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS

561. Referencia	481
-----------------------	-----

CAPÍTULO VI

LA INEFICACIA DE LOS ACTOS JURÍDICOS EN EL CÓDIGO DE COMERCIO

562. Visión general y crítica	482
-------------------------------------	-----

	PÁG.
563. Los grados de la ineficacia de los actos jurídicos	482
564. La inexistencia de los actos jurídicos	483
565. La nulidad absoluta de los actos jurídicos	483
566. La nulidad relativa de los actos jurídicos	484
567. La ineficacia liminar de los actos jurídicos	484
568. La declaración de las nulidades	485
569. La inobservancia de la forma solemne y la ratificación	485
570. La ratificación de los actos nulos	486
571. La prescripción de las nulidades	486
572. La nulidad parcial de los actos jurídicos	488
573. a) La nulidad parcial en cuanto al contenido del acto	488
574. b) La nulidad parcial en cuanto a los agentes	489
575. La conversión de los actos ineficaces	491
576. La inoponibilidad de los actos jurídicos	491
577. El ámbito de las normas mercantiles	492

PARTE SEXTA

LA DISOLUCIÓN DE LOS ACTOS JURÍDICOS

INTRODUCCIÓN

578. Concepto	495
579. Plan	496

CAPÍTULO I

**LA REVOCACIÓN VOLUNTARIA
DE LOS ACTOS JURÍDICOS**

I. Generalidades

580. Concepto	497
581. Excepciones a la revocabilidad de los actos jurídicos	499
583. Los efectos de la revocación voluntaria	499
584. Los efectos de la revocación entre las partes	499
585. Los efectos de la revocación respecto de los causahabientes universales de las partes	501
586. Los efectos de la revocación respecto de los causahabientes singulares de las partes	501
587. Los efectos de la revocación respecto de los terceros	502
588. Referencia a la terminología	502

II. La revocación voluntaria de las convenciones

589. El principio general	503
591. La revocación unilateral de las convenciones	504

III. La revocación voluntaria de los actos unipersonales

	PÁG.
592. Distinciones previas	504
593. La revocación de los actos unipersonales	505
594. La revocación voluntaria de las estipulaciones para otro	506

CAPÍTULO II

LA REVOCACIÓN JUDICIAL DE LOS ACTOS JURÍDICOS

595. Concepto	508
596. Condiciones de la acción pauliana	509
597. a) El perjuicio a los acreedores	509
598. b) El fraude pauliano	509
599. El concilio fraudulento	510
600. La prueba del fraude	511
601. Actos que pueden revocarse	511
602. La renuncia al enriquecimiento	512
603. Los titulares de la acción pauliana	514
604. Las personas sujetas a la acción	516
605. La oportunidad para instaurar la acción	518
606. Los efectos de la acción pauliana	521
607. La naturaleza de la acción pauliana	523
608. a) La tesis de la nulidad	524
609. b) La tesis de la indemnización	525
610. c) La tesis de la inoponibilidad	526
611. La nulidad y la revocación de los actos del deudor	527

CAPÍTULO III

DE LAS MODALIDADES EXTINTIVAS Y RESOLUTORIAS EN GENERAL

612. Concepto y enumeración	530
613. El método tradicional	530

I. El término o plazo extintivo

614. Concepto	531
615. Características del plazo extintivo	531
616. Clasificaciones de los plazos extintivos	531
617. a) Plazo determinado e indeterminado	531
618. b) Plazo legal y voluntario	531
619. Los efectos del plazo extintivo	532

II. La condición resolutoria

620. Concepto	532
---------------------	-----

	PÁG.
621. Características de la condición resolutoria	532
622. Clasificaciones de las condiciones resolutorias	532
623. a) Condiciones legales y voluntarias	532
624. b) Condiciones positivas y negativas	532
625. c) Condiciones posibles e imposibles	533
626. d) Condiciones lícitas e ilícitas	533
627. e) Condiciones casuales, potestativas y mixtas	533
628. Los efectos de la condición resolutoria	533
629. a) Los efectos entre las partes	533
630. b) Los efectos respecto de los terceros subadquirentes	534
631. La declaración de la resolución	535

CAPÍTULO IV

LA RESOLUCIÓN JUDICIAL POR INCUMPLIMIENTO

632. Concepto	536
633. Características	536
634. Reseña histórica	536
635. El fundamento de la resolución por incumplimiento	538
636. a) La intención de los contratantes	538
637. b) La causa	538
638. c) La interdependencia de las obligaciones	538
639. d) Un derecho principal del acreedor	538
640. e) La responsabilidad contractual	539
641. La acción resolutoria y el pacto comisorio	539

I. La acción resolutoria por incumplimiento

642. Concepto	540
643. La acción resolutoria como derecho potestativo de los contratantes	540
644. La facultad del juez para resolver o no el contrato incumplido	541
645. Las condiciones de la acción resolutoria	541
646. a) La ausencia de culpa del actor	542
647. b) La mora del contratante demandado	543
648. Concepto de la mora deuditoria	543
649. Elementos de la mora deuditoria	544
650. a) El retardo	544
651. b) La culpa	544
652. c) La reconvencción	545
653. Forma de la reconvencción	545
654. Necesidad de la reconvencción	545
655. Excepciones a la reconvencción	546
656. a) Estipulación de plazo	546
657. b) La preclusión de la oportunidad	547
658. c) La imposibilidad de cumplir y la renuencia del deudor	547

	PÁG.
659. Los efectos de la resolución judicial	548
660. a) Los efectos entre las partes	548
661. b) Los efectos respecto de los terceros	549
662. La irretroactividad de la resolución en ciertos casos	549

II. El pacto comisorio

663. Concepto	550
664. Historia	550
665. El pacto comisorio en el derecho colombiano	552
666. Concepto	552
667. Clasificación del pacto comisorio	552
668. Los efectos del pacto comisorio simple	552
669. Los efectos del pacto comisorio ordinario	553
670. La caducidad del pacto comisorio	554
671. La generalización del pacto comisorio	554
672. La renuncia a la resolución de los contratos	554

CAPÍTULO V

LA IMPOSIBILIDAD DE EJECUCIÓN EN GENERAL

673. Precisión	556
----------------------	-----

I. La imposibilidad de ejecución

674. Concepto	556
675. La imposibilidad liminar	556
676. La imposibilidad sobreviniente	557

II. La extinción de las obligaciones imposibles

677. El principio	557
678. El Código Civil colombiano	558
679. Concepto de la pérdida	558
680. Qué cosas se pierden	558
681. Efectos de la pérdida de la cosa	559
682. a) La pérdida no es imputable al deudor	559
683. b) La pérdida es imputable al deudor	560
684. El extravío de la cosa	561

III. La teoría de los riesgos

A) Generalidades

685. Precisión	562
686. Concepto del riesgo	562

	PÁG.
687. El ámbito de la teoría de los riesgos	563
688. Historia de la teoría de los riesgos	563
689. El derecho romano	564
690. El derecho medieval e intermedio	564
691. El Código Civil francés	564

B) La teoría en el Código Civil colombiano

692. La reglamentación legal	565
693. Crítica al sistema legal	566
694. La interdependencia de las obligaciones en los contratos bilaterales	568

C) La moderna teoría mixta

695. La formulación de la teoría	571
696. El fundamento de la teoría mixta	571
697. Los efectos de la teoría mixta	572
698. El Código de Comercio	573
699. Las causales	576

I) La excepción de contrato no cumplido

700. Concepto	576
701. Reseña histórica	577
702. El ámbito de la excepción	577
703. Condiciones de la excepción	577
704. a) La reciprocidad de las obligaciones	578
705. b) El incumplimiento del actor	578
706. c) Que el demandado no esté en mora	578
707. d) Gravedad del incumplimiento del actor	579
708. Los efectos de la excepción	579

II) Las modalidades suspensivas

709. Concepto	580
---------------------	-----

III) La imposibilidad transitoria de ejecución

710. Precisión	580
Bibliografía	581
Índice de autores	585
Índice de disposiciones	587
Índice de materias	593