

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

Profesora Titular de la Facultad de Derecho - Universidad de los Andes

Coordinadora

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

DERECHO DE LAS OBLIGACIONES

TOMO II

VOLUMEN 1



Universidad de
los Andes



Bogotá - Colombia
2010

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Presentación.....	VII

CAPÍTULO INTRODUCTORIO

EL PAGO TRAYECTICIO, EL CONTRATO DE CAMBIO Y LOS ALBORES DE LA LETRA DE CAMBIO ¿CABE EN ESTA PERSPECTIVA EL ARTÍCULO 1507 DEL CÓDIGO CIVIL?

GILBERTO PEÑA CASTRILLÓN

1. De dónde venimos y lo que se trata de establecer	3
2. El pago trayecticio	5
3. Del pago trayecticio al cambio trayecticio. Los albores de la letra de cambio	10
4. La letra de cambio: orígenes más concretos y una cronología básica	13
5. Conclusión	16

CAPÍTULO I

EL HECHO ILÍCITO. NOCIONES FUNDAMENTALES EL SISTEMA DE RESPONSABILIDAD CIVIL

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Introducción	19
2. El hecho ilícito como fuente de obligaciones	21
3. La responsabilidad civil contractual	22
A) Primer requisito: contrato válido	23
B) Segundo requisito: incumplimiento doloso o culposo	25
a) Incumplimiento del contrato	25
b) El dolo y la culpa	25

	PÁG.
C) Tercer requisito: daño indemnizable	29
a) Daño cierto	30
b) Daño directo	30
c) Daños presentes y futuros	30
d) Perjuicios materiales: daño emergente y lucro cesante	30
e) Perjuicios extrapatrimoniales	30
f) La pérdida de oportunidad	31
g) Daños previsibles e imprevisibles	32
h) Indemnización compensatoria y moratoria	32
i) Formas de evaluar los perjuicios	32
D) Cuarto requisito: vínculo causal	33
4. La responsabilidad civil extracontractual	34
A) Primer requisito: conducta dolosa o culposa	35
a) Responsabilidad directa	35
b) Responsabilidad indirecta	35
c) Responsabilidad por daños causados por cosas	36
d) Responsabilidad en actividades peligrosas	36
B) Segundo requisito: perjuicio indemnizable	38
C) Tercer requisito: nexo de causalidad	38
5. Causales de exoneración de responsabilidad civil	38
6. Bibliografía	39

CAPÍTULO II

EL DAÑO O PERJUICIO

ÁLVARO ANDRÉS GONZÁLEZ BRICEÑO

1. Antecedentes históricos. Derecho romano	43
2. Concepto	48
A) Distinción previa	48
B) Algunas definiciones de “daño o perjuicio”	51
C) Nuestra definición	52
3. El principio de reparación integral y las formas de reparación del daño	52
A) Reintegración en forma específica y reparación en equivalente	57
4. Elementos de la existencia del perjuicio	58
A) Certeza	58
B) Carácter personal	111

	PÁG.
5. La clasificación del perjuicio	118
A) Tipos comunes	118
B) Tipos especiales	120
6. Mecanismos para evaluar el perjuicio	143
A) Mecanismos legales	143
B) Mecanismos convencionales	145
7. Una aplicación concreta del principio de la buena fe en la res- ponsabilidad civil: la obligación de mitigar los daños propios	146
8. Bibliografía	148

CAPÍTULO III

ELEMENTO SUBJETIVO: LA CULPA Y EL DOLO
EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

JUAN IGNACIO GAMBOA URIBE

1. Responsabilidad subjetiva	155
2. Concepto y necesidad de la culpa en la responsabilidad civil	156
A) Fundamentación histórica de la responsabilidad civil en la culpa	156
B) El concepto de culpa: examen subjetivo “objetivado” de la conducta	164
C) La culpa en sentido estricto, y el dolo	168
D) La teoría del riesgo de “lege ferenda”	169
3. Régimen de la culpa en Colombia: regulación dual con elemen- tos comunes	171
A) Culpa en la responsabilidad civil contractual	173
B) La culpa en la responsabilidad civil extracontractual	185
4. Bibliografía	230

CAPÍTULO IV

EL ABUSO DEL DERECHO

ERNESTO RENGIFO GARCÍA

1. Concepto de principio	233
2. Antecedentes históricos del abuso del derecho	237
3. De la relatividad de los derechos	242
4. Explicaciones doctrinarias del abuso del derecho	244

	PÁG.
5. Naturaleza contractual o extracontractual de la responsabilidad por abuso del derecho	258
6. Diferencia entre abuso del derecho y fraude de la ley	260
7. Aplicaciones prácticas de la teoría	261
8. Valoraciones finales	264
9. Bibliografía	269

CAPÍTULO V

LA RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL, CONTRACTUAL Y PRE CONTRACTUAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

ALBERTO ZULETA LONDOÑO

1. Introducción	273
2. Responsabilidad extracontractual de la persona jurídica	274
A) Delimitación del problema	274
B) Las consecuencias de resolver el problema en favor de la responsabilidad directa o de la indirecta	276
a) La persona responsable	276
b) Elementos de la responsabilidad	279
c) Causales de exoneración	281
d) La prescripción de la acción	281
e) Aspectos procesales: el régimen invocado y la congruencia del fallo	283
C) Historia de la jurisprudencia en Colombia en materia extracontractual y el estado actual de la cuestión	284
a) Primera tesis: la responsabilidad indirecta de las personas jurídicas con base en los deberes “in eligendo” e “in vigilando”	285
b) Segunda tesis: el efecto de la teoría organicista	286
c) Tercera tesis: la responsabilidad directa de las personas jurídicas: la culpa del agente como la culpa de la persona moral	287
3. Responsabilidad contractual de la persona jurídica	288
A) Incumplimiento de las obligaciones pactadas en el contrato	288
B) Incumplimiento de obligaciones adquiridas a lo largo de la ejecución del contrato	289
4. Responsabilidad precontractual de la persona jurídica	292
5. Conclusiones	292
6. Bibliografía	293

CAPÍTULO VI

¿HASTA DÓNDE SE PUEDE OBJETIVAR
LA RESPONSABILIDAD CIVIL?

JAVIER TAMAYO JARAMILLO

	PÁG.
1. Planteamiento del problema	295

Subsección I.—*Nuevas instituciones
de responsabilidad objetiva*

2. Casos de responsabilidad fundada en la culpa que pueden objetivarse	298
3. Responsabilidad por el hecho propio	298
4. Responsabilidad por productos defectuosos	299
5. Responsabilidad extracontractual por el hecho ajeno	300
6. Responsabilidad por daños derivados de la construcción	301

Subsección II.—*Casos en los cuales la culpa debe seguir siendo
fundamento de la responsabilidad*

7. Opiniones doctrinales	301
8. Limitaciones de tipo económico	303
9. Aceptación de riesgos médicos y deportivos	304
10. Limitaciones provenientes del ejercicio de un derecho	305
11. Limitaciones en materia contractual	310
12. Limitaciones de tipo lógico	311
13. Responsabilidad por productos no defectuosos	312
14. Conclusión	312
15. Bibliografía	313

CAPÍTULO VII

EL NEXO CAUSAL EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

GERARDO ORTIZ GÓMEZ

1. Noción	315
2. Teoría de la equivalencia de condiciones	319
3. Teoría de la causa próxima	322
4. Teoría de la causalidad adecuada	324
5. Teoría de la imputación objetiva	327

	PÁG.
6. Posición de la Corte Suprema de Justicia	333
7. Posición de los tribunales de arbitraje	334
8. Conclusiones	335
9. Apéndice jurisprudencial	335
A) Extracto 1	335
B) Extracto 2	337
C) Extracto 3	337
D) Extracto 4	338
E) Extracto 5	338
F) Extracto 6	339
G) Extracto 7	340
H) Extracto 8	341
I) Extracto 9	341
J) Extracto 10	342
K) Extracto 11	343
L) Extracto 12	344
M) Extracto 13	344
10. Bibliografía	345

CAPÍTULO VIII

CAUSA EXTRAÑA COMO EXIMENTE DE RESPONSABILIDAD

JUAN PABLO CÁRDENAS MEJÍA

1. Fuerza mayor	350
A) Fuerza mayor, factor universal de exoneración de responsabilidad	350
B) Prueba de la causal de exoneración: la fuerza mayor, la ausencia de culpa y la causa ignorada	352
2. Caso fortuito y fuerza mayor	355
3. Elementos de la fuerza mayor	357
A) Carácter externo de la fuerza mayor	359
B) La irresistibilidad	364
C) Imprevisibilidad	368
D) El evento irresistible pero previsible	370
4. Efectos de la fuerza mayor	373
A) Convenciones sobre fuerza mayor	375

	PÁG.
5. Hecho de un tercero	378
A) Requisitos para la exoneración por el hecho de un tercero	378
B) El problema de la concurrencia de causas con el hecho de un tercero o de varios terceros	378
6. El hecho de la víctima	382
A) Requisitos de exoneración	382
7. El hecho del acreedor	388
8. Conclusión	390
9. Bibliografía	391

CAPÍTULO IX

LAS ACCIONES “IURE HEREDITATIS”
EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

ARTURO SOLARTE RODRÍGUEZ

1. Introducción	395
2. Legitimación para demandar la reparación de los daños	396
3. Caso de la muerte de la víctima del ilícito	398
A) Ejercicio de la acción “ex iure hereditatis”	401
B) Ejercicio de la acción “ex iure proprio”	407
4. Acumulación de las acciones “ex iure proprio” y “ex iure here- ditatis”	408
A) El problema de la acumulación de las responsabilidades con- tractual y extracontractual y las acciones “ex iure proprio” y “ex iure hereditatis”	410
B) Acciones contractual “iure hereditatis” y extracontractual “iure proprio” derivadas del fallecimiento del pasajero en desarrollo de un contrato de transporte	414
5. Bibliografía	419

CAPÍTULO X

RESPONSABILIDAD CIVIL Y RESPONSABILIDAD PENAL

MARÍA LORENA SLEBI ASELA

1. La responsabilidad civil y la penal	421
A) La responsabilidad civil	422
B) La responsabilidad penal	426

	PÁG.
2. La responsabilidad civil derivada de la conducta punible	429
A) Indemnización de perjuicios conforme al antiguo proceso penal	431
B) Indemnización de perjuicios en el sistema penal acusatorio	433
C) La cosa juzgada penal	435
D) Tercero civilmente responsable	438
3. Conclusiones	440
4. Bibliografía	441

CAPÍTULO XI

EL PATRIMONIO COMO PRENDA GENERAL Y LOS DERECHOS DE LOS ACREEDORES

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Efectos de las obligaciones	449
2. Derechos principales de los acreedores	450
A) Ejecución forzosa	450
B) Indemnización de perjuicios	454
3. Derechos auxiliares	458
A) Medidas conservatorias del patrimonio del deudor	458
B) Medidas reconstitutivas del patrimonio del deudor	463
a) La acción pauliana	463
b) Acción de simulación	464
c) Acciones revocatorias concursales	468
d) Otras medidas de los acreedores	469
4. Bibliografía	470

CAPÍTULO XII

PRINCIPALES DERECHOS DE LOS ACREEDORES

MIGUEL E. ROJAS GÓMEZ

1. Preámbulo	473
2. Ejecución forzosa	474
A) Formas y casos de ejecución forzada	475
3. Obligaciones de dar	476
4. Obligaciones de hacer	480
5. Obligaciones de no hacer	483
6. Bibliografía	486

CAPÍTULO XIII

EJECUCIÓN INDIVIDUAL

ULISES CANOSA SUÁREZ

	PÁG.
1. Generalidades	487
2. Evolución de la ejecución individual	490
3. Proceso ejecutivo. Título ejecutivo	497
4. Medidas cautelares	500
5. Principios del proceso ejecutivo	505
A) Principio de la satisfacción máxima de la pretensión del acreedor	506
B) Principio del respeto de los derechos del deudor	507
C) Principio del respeto de los derechos de terceros	509
D) Principio garantizador de los derechos de otros acreedores	510
E) Principio del respeto a los intereses públicos	510
6. Bibliografía	511

CAPÍTULO XIV

EJECUCIÓN COLECTIVA Y PROCESOS CONCURSALES

GUSTAVO CUBEROS GÓMEZ

1. Generalidades	515
A) Introducción y concepto	515
B) Ejecución singular frente a ejecución colectiva	517
C) Antecedentes históricos	518
D) Antecedentes legales en Colombia	520
2. Prelación de créditos como remedio ante la insuficiencia patrimonial	522
3. Principales modalidades concursales	524
A) Concurso de acreedores	525
B) Quiebra y liquidación obligatoria	526
C) Concordatos y acuerdos de reestructuración	528
4. Sistema actual en Colombia. Régimen de insolvencia	531
A) Proceso de reorganización	531
B) Proceso de liquidación judicial	535
5. Bibliografía	538

CAPÍTULO XV

INDEMNIZACIÓN COMPENSATORIA
E INDEMNIZACIÓN MORATORIA DE PERJUICIOS

ÉDGAR RAMÍREZ BAQUERO

	PÁG.
1. Introducción	541
2. Presupuestos axiológicos de la pretensión de resarcimiento en el escenario de la responsabilidad patrimonial por incumplimiento	542
3. Modalidades de la inejecución obligacional	543
A) Inejecución absoluta	543
B) Ejecución imperfecta	544
C) Ejecución tardía	545
D) En el derecho alemán	545
4. Correlación entre las modalidades de inejecución obligacional y las indemnizaciones compensatoria y moratoria	547
5. Diferenciación entre indemnización compensatoria e indemnización moratoria únicamente aplica en responsabilidad civil por incumplimiento	548
6. Esta clasificación del daño solo es pertinente en materia de daños patrimoniales	548
7. Indemnización compensatoria de perjuicios	549
8. Indemnización moratoria de perjuicios	551
9. Indemnización moratoria de perjuicios y las obligaciones dinerarias	552
10. Compatibilidad o incompatibilidad entre la indemnización moratoria y la indemnización compensatoria de perjuicios	553
11. Contenido de las prestaciones indemnizatorias compensatoria y moratoria	554
12. Indemnización compensatoria e indemnización moratoria en el marco de los contratos de prestaciones recíprocas. Su incidencia en punto de los artículos 1546 del Código Civil y 870 del Código de Comercio	555
13. Relaciones entre la prestación penal (cláusula penal) y las indemnizaciones compensatoria y moratoria. Cláusulas penales compensatorias y moratorias	558
14. Relaciones con la clasificación del daño que distingue entre daño emergente y lucro cesante	559
15. Algunos aspectos de la ejecución coactiva de la indemnización compensatoria de perjuicios (C. de P. C., arts. 495, 504 y 506)	559
16. Algunos aspectos de la ejecución coactiva de la indemnización moratoria de perjuicios (C. de P. C., arts. 493, 502 y 506)	560

17. Régimen probatorio de la indemnización compensatoria y de la indemnización moratoria de perjuicios	560
18. Reajuste o corrección monetaria de las indemnizaciones compensatoria y moratoria	562
19. Bibliografía	565

CAPÍTULO XVI

EL DERECHO DE RETENCIÓN

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Concepto y propósito del derecho de retención	568
2. Presupuestos para el ejercicio del derecho de retención	570
3. Casos en los que procede alegar el derecho de retención	572
A) Casos legales de retención	572
a) En el Código Civil	572
b) En el Código de Comercio	576
B) La retención convencional	578
4. Naturaleza jurídica	579
A) Tesis de la excepción personal	580
B) Derecho de retención: derecho real	581
C) Retención como derecho “sui generis”	583
D) Nuestra opinión	584
5. Características del derecho de retención	585
A) Accesoriedad	585
B) Indivisibilidad	585
C) Unilateralidad	586
D) Oponibilidad “erga omnes”	586
E) Renunciabilidad	588
F) Provisionalidad	588
G) Transmisibilidad	589
6. Contenido y alcance del derecho de retención	589
A) Facultades, limitaciones y prohibiciones respecto de la cosa retenida	589
B) Facultades del retentor sobre los frutos de la cosa	591
C) Aplicación de las disposiciones sobre el contrato de prenda, por analogía	592
D) Alcance del derecho en caso de ejecución o concurso	592
a) La retención ante la ejecución iniciada contra el retinente	592
b) La retención ante la ejecución iniciada contra el deudor, dueño de la cosa, por uno o más de sus acreedores	593

	PÁG.
7. Obligaciones y responsabilidad del acreedor-retinente	597
A) Cuidado y conservación de la cosa	597
B) Restitución	598
C) Responsabilidad del retenedor	598
D) Retención de bienes consumibles y de sumas de dinero	599
a) Bienes consumibles	599
b) Sumas de dinero	599
8. El derecho de retención frente a la excepción de contrato no cum- plido	601
9. Derecho de retención y compensación	603
10. Extinción del derecho de retención	604
11. Bibliografía	605

CAPÍTULO XVII

LAS ACCIONES RECONSTITUTIVAS DEL PATRIMONIO DEL DEUDOR

NICOLÁS PAJARO MORENO

1. Introducción	609
2. El patrimonio como garantía general de los acreedores	611
A) La responsabilidad patrimonial	611
B) Insolvencia e iliquidez	612
C) Actos que deterioran el patrimonio del deudor	613
a) Actos del deudor que comprometen su solvencia	614
b) Actos del deudor que comprometen su liquidez	616
3. La acción pauliana	617
A) Naturaleza de la acción pauliana	619
B) Titulares de la acción pauliana	621
a) Legitimación en la causa. El acreedor debe ser anterior al acto revocable	621
b) Interés para obrar. La revocatoria del acto debe mejorar la situación de su crédito	622
C) Actos revocables	623
D) Elementos de la acción pauliana	625
a) Daño al acreedor (“eventus damni”)	625
b) Mala fe (“consilium fraudis o scientia damni”)	627
E) Extinción de la acción pauliana	632
4. Las acciones revocatorias concursales	632
A) Acciones revocatorias de la ley 1116 de 2006	633
a) Naturaleza de la acción revocatoria concursal	634
b) Titulares de la acción revocatoria concursal	634
c) Actos revocables	635

	PÁG.
d) Elementos de la acción revocatoria concursal	636
e) Régimen de recompensas	637
f) Extinción de la acción revocatoria concursal	637
B) Acciones revocatorias de la ley 550 de 1999	638
C) Acciones revocatorias del Estatuto Orgánico del Sistema Financiero (EOSF)	638
5. La acción de simulación	639
A) Concepto y especies de acción de simulación	640
a) Simulación absoluta	641
b) Simulación relativa	642
B) Naturaleza de la acción de simulación	645
C) Titulares de la acción de simulación	648
a) Las partes del negocio simulado	648
b) Los terceros	650
D) Elementos de la acción de simulación	653
a) Existencia de un acto jurídico aparente	655
b) Existencia de una situación jurídica oculta	655
c) Daño al tercero	657
E) Extinción de la acción de simulación	658
F) La acción de simulación concursal	658
6. La acción subrogatoria	659
A) Naturaleza de la acción subrogatoria	661
B) Titulares de la acción subrogatoria	662
a) Legitimación en la causa	662
b) Interés para obrar	662
C) Elementos de la acción subrogatoria	662
a) Condición de acreedor del demandante	662
b) Existencia de un derecho subjetivo en favor del deudor	663
c) Inactividad del deudor frente a dicho derecho subjetivo	663
d) Daño al acreedor	663
D) Extinción de la acción subrogatoria	663
7. Bibliografía	664
Índice de autores	671
Índice de disposiciones	675
Índice de materias	681