

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES  
(Coordinadora)

# MODERNIZACIÓN DE LAS OBLIGACIONES Y LOS CONTRATOS

SEIS ESTUDIOS



---

Bogotá - Colombia  
2015

# ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo.....	VII

## CAPÍTULO I

### EQUILIBRIO FINANCIERO EN LOS CONTRATOS PRIVADOS. CONCEPTO, FORMAS DE RUPTURA Y MECANISMOS DE REPARACIÓN

SERGIO MUÑOZ LAVERDE

1. Introducción. Alcance y propósito de este estudio .....	2
2. Planteamiento del problema. Concepto de equilibrio financiero en los contratos privados. La onerosidad conmutativa.....	4
3. Ruptura del equilibrio financiero en los contratos privados .....	8
A) Causas de ruptura del equilibrio financiero.....	8
B) Diversos remedios previstos en el ordenamiento jurídico colombiano frente a la ruptura del equilibrio financiero. Crítica y sugerencias .....	9
a) Ruptura del equilibrio financiero por lesión enorme.....	9
b) Ruptura del equilibrio financiero por causa de incumplimiento .....	23
c) Ruptura del equilibrio financiero por vicios ocultos o por causa de evicción .....	24
d) Ruptura del equilibrio financiero por excesiva onerosidad sobreviniente.....	25
4. Conclusiones.....	36
5. Bibliografía .....	37

## CAPÍTULO II

### LA MODERNIZACIÓN DEL RÉGIMEN DE LA COMPRAVENTA

JUAN PABLO CÁRDENAS MEJÍA

1. El ámbito de la modernización .....	41
--	----

	PÁG.
2. Los problemas existentes y la modernización del régimen .....	42
3. Las modificaciones propuestas .....	47
A) Las modificaciones necesarias .....	47
a) Las reglas del riesgo .....	47
b) Las reglas de tradición.....	49
c) La obligación de saneamiento por evicción .....	50
d) Saneamiento de vicios ocultos.....	52
e) Las obligaciones del comprador .....	61
f) Pacto comisorio .....	63
g) La lesión enorme .....	63
B) Las modificaciones convenientes.....	64
a) Reglas sobre capacidad en la venta .....	64
b) El precio.....	66
c) La cosa vendida .....	68
d) Venta de cosa ajena.....	70
e) Venta a prueba o al gusto.....	70
f) Obligaciones del vendedor .....	71
g) Pacto de retroventa .....	73
h) Pacto de reserva de dominio.....	74
4. Conclusiones.....	74
5. Bibliografía.....	74

### CAPÍTULO III

#### ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LOS CONTRATOS DE DISTRIBUCIÓN, EN ESPECIAL SOBRE LOS CONTRATOS DE CONCESIÓN Y AGENCIA MERCANTIL

CARLOS JULIO GIRALDO BUSTAMANTE

1. Introducción.....	77
2. Contratos de distribución.....	81
3. Caracterización tipológica del contrato de distribución .....	86
4. La concesión .....	88
5. El contrato de agencia comercial .....	93
A) La muerte anunciada de la cesantía comercial.....	97
B) Evolución y desmonte jurisprudencial.....	98
C) Otra puerta que se abrió a la renuncia de la prestación económica del agente a la terminación del contrato.....	101
D) La estocada definitiva a la cesantía y a otros derechos especiales del agente.....	104

	PÁG.
6. La agencia y la concesión .....	109
7. Conclusiones .....	115
8. Bibliografía .....	118

#### CAPÍTULO IV

### PROPUESTA PARA LA MODERNIZACIÓN DEL RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD CIVIL CONTRACTUAL EN COLOMBIA

CLÁUSULAS DE EXCLUSIÓN Y LIMITACIÓN DE RESPONSABILIDAD

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Introducción .....	124
2. El régimen de responsabilidad civil contractual en el Código Civil .....	125
3. Propuesta de modernización .....	130
A) La autonomía de la voluntad y la responsabilidad civil contractual: cláusulas de exoneración y limitación de la voluntad .....	130
a) Planteamiento del problema .....	130
b) Soluciones encontradas en las fuentes relevantes.....	136
c) Propuesta de modernización en Colombia .....	145
4. Conclusiones .....	149
5. Bibliografía .....	149

#### CAPÍTULO V

### MODERNIZAR LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL. UN MAPA DE PROBLEMAS

MAXIMILIANO A. ARAMBURO CALLE

1. Introducción .....	153
2. Dos preguntas previas .....	154
A) ¿Se necesita una modernización del derecho de daños? .....	154
B) ¿Qué parte de esos cambios ha llevado a cabo la jurisprudencia? .....	164
3. Las fronteras entre la responsabilidad contractual y la extracontractual .....	169
4. General y especial (un asunto de técnica legislativa) .....	177
5. Límites y alcances de las responsabilidades objetivas.....	181
6. Protección al consumidor y régimen de responsabilidad por productos defectuosos .....	189

	PÁG.
7. ¿Causalidad o imputación? .....	195
8. Catálogo y tipología de los daños (y de sus presupuestos).....	200
9. Bibliografía .....	205

## CAPÍTULO VI

### UNA PROPUESTA METODOLÓGICA PARA LA UNIFICACIÓN DE LAS OBLIGACIONES Y DE LOS CONTRATOS EN COLOMBIA

NICOLÁS PÁJARO MORENO

1. Introducción.....	213
2. Sobre la necesidad de unificar el derecho privado de las obligaciones y de los contratos en Colombia .....	214
A) El origen histórico del derecho comercial.....	215
B) Sujetos del derecho comercial.....	219
C) Objeto del derecho comercial.....	222
a) La distinción entre materias civiles y mercantiles es artificial .....	222
b) Contradicciones verdaderas y falsas antinomias entre los dos regímenes.....	223
c) Dificultades en la selección del régimen aplicable al caso..	225
D) La jurisdicción comercial .....	227
E) Conclusiones de esta sección .....	229
3. Vías para lograr la unificación de las obligaciones y de los contratos en Colombia .....	229
A) La vía de la codificación .....	229
a) Explicación de la figura y funciones de la codificación .....	229
b) Unificación en sentido formal.....	230
c) Unificación en sentido material .....	231
d) Ventajas del modelo codificado .....	233
e) Desventajas del modelo codificado .....	235
B) Vía de la decodificación.....	237
a) Explicación de la figura .....	237
b) Ventajas del modelo decodificado .....	239
c) Desventajas del modelo decodificado.....	240
C) Unificación por vía jurisprudencial.....	243
a) Explicación de la figura y ventajas de la unificación por vía jurisprudencial .....	243
b) Desventajas del modelo jurisprudencial .....	244
D) Unificación por vía doctrinaria.....	245
a) Explicación de la figura y ventajas del modelo .....	245
b) Desventajas del modelo doctrinario .....	246

E) Compilaciones de derecho constante .....	247
a) Explicación de la figura y funciones de la codificación .....	247
b) Ventajas de las compilaciones de derecho constante.....	250
c) Desventajas de las compilaciones de derecho constante .....	251
4. Propuesta metodológica para la unificación del régimen de obligaciones y contratos en Colombia .....	252
A) Los valores en juego: seguridad jurídica y adaptabilidad del derecho .....	252
B) Premisas para la adopción de un modelo unificado .....	252
a) Tomar las ventajas y evitar las desventajas de las otras metodologías.....	252
b) Órganos involucrados en el proceso .....	253
C) Estructura de la propuesta .....	256
D) Contenido de una ley de unificación .....	257
a) Eliminación de la duplicidad de regímenes, adaptación, modernización y armonización de disposiciones .....	257
b) Creación y competencias del órgano de consolidación .....	258
c) Disposiciones relativas a la continuidad del trabajo de consolidación.....	263
5. Conclusiones.....	264
6. Bibliografía .....	266
Índice de autores .....	273