

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

(Coordinadora)

DERECHO DE LAS OBLIGACIONES

CON PROPUESTAS
DE MODERNIZACIÓN

TOMO II

Segunda edición



Bogotá - Colombia
2016

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Presentación	VII

CAPÍTULO I

FORMACIÓN DEL CONTRATO

PEDRO OCTAVIO MUNAR CADENA

1. Introducción.....	1
2. La fase de los tratos preliminares	2
A) Deberes secundarios de conducta.....	4
a) Aspectos relativos al deber de información en el ámbito precontractual	5
b) Información y consejo	12
c) Límites de las obligaciones de información y de consejo .	13
d) Publicidad e información.....	13
e) Carácter vinculante de la publicidad en el estatuto del con- sumidor	14
f) Otros deberes de conducta.....	17
B) La responsabilidad precontractual.....	17
a) La responsabilidad precontractual por ruptura injustificada de las negociaciones	18
b) Otras hipótesis de responsabilidad precontractual.....	19
C) Las cartas de intención	20
D) El valor de actas y minutas. La “punktation”	20
E) Los acuerdos preliminares.....	21
3. La formación del contrato a partir de la formulación de una oferta	21
A) Definición de oferta, contenido y requisitos.....	21
B) Irrevocabilidad de la oferta	23
C) Clases de propuesta	26
D) Aceptación de la oferta.....	27
a) Requisitos de la aceptación.....	27
b) Aceptación tácita de la oferta	29
c) La aceptación por el silencio	30
d) Efectos de la aceptación.....	31

	PÁG.
e) Perfeccionamiento de los contratos solemnes	31
f) Invitación a ofertar. El contrato por concurso. La licitación	32
4. Bibliografía.....	34

CAPÍTULO II

CATEGORÍAS DE CONTRATOS

CARLOS JULIO GIRALDO BUSTAMANTE

1. Introducción.....	37
A) Interés por la calificación de los contratos y su clasificación	37
B) Criterios para la clasificación	39
C) Categorías explícitas del Código Civil y del Código de Comercio.....	40
2. Categorías fundadas en la ausencia o en la existencia de una contraprestación y en su interdependencia.....	41
A) Contratos onerosos y gratuitos	41
a) Interés de la distinción	45
B) Subdivisión propia de los contratos a título oneroso: contratos conmutativos y aleatorios	47
a) Interés de la distinción	51
C) Contratos sinalagmáticos y unilaterales	52
a) Interés de la distinción	57
3. Categorías apoyadas en la duración del contrato	57
A) Contratos de ejecución instantánea y de ejecución sucesiva...	57
a) Interés de la distinción	59
4. Categorías que se fundan en la reglamentación legal.....	60
A) Contratos típicos y atípicos	60
5. Categorías que se fundan en el perfeccionamiento	64
A) Contratos consensuales, reales y solemnes (de forma libre o impuesta)	64
6. Modernización de los contratos y obligaciones.....	68
7. Bibliografía.....	71

CAPÍTULO III

CONTRATOS DE CONTENIDO PREDISPUERTO: LA ADHESIÓN Y LAS CONDICIONES GENERALES DE CONTRATACIÓN

JORGE PINZÓN SÁNCHEZ

1. La adhesión y las condiciones generales como instrumentos de estandarización de la contratación contemporánea	75
--	----

2. La autonomía privada frente a los conflictos propios de la adhesión y de la predisposición mediante condiciones generales de contratación	77
A) La formación del consentimiento.....	79
B) Contrato y contratación masiva.....	85
C) Estandarización no contractual.....	90
D) Constitución económica y libertad contractual	95
3. La protección legal de la libertad y la igualdad contractual en la contratación masiva	97
A) Nulidad o ineficacia por violación de normas imperativas	99
B) El abuso de la posición dominante del contratante “fuerte” ...	102
4. La interpretación judicial.....	104
A) La claridad desfavorable al adherente y la ambigüedad desfavorable al predisponente	104
B) La finalidad buscada por el predisponente y significado atribuido por el adherente	107
C) Condiciones generales o uniformes y presunción legal de abuso.....	111
5. Sistemas legales de control administrativo.....	112
6. Bibliografía.....	118

CAPÍTULO IV

LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN

JUAN CARO NIETO

1. Introducción.....	121
2. Orígenes de la Teoría de la imprevisión	122
A) Francia.....	122
B) Inglaterra	125
C) Italia.....	126
3. La experiencia de otros países	127
A) Alemania	127
B) Estados Unidos de América.....	128
C) Argentina.....	129
D) Unidroit	129
4. Excesiva onerosidad frente a la frustración.....	130
5. Antecedentes de la teoría de la imprevisión en Colombia	132
A) Primer caso: sentencia de la Corte Suprema de Justicia de 29 de octubre de 1936 (M. P. Liborio Escallón)	133

	PÁG.
B) Segundo caso: sentencia de la Corte Suprema de Justicia de 25 de febrero de 1937 (M. P. Juan Francisco Mújica).....	134
C) Tercer caso: sentencia de la Corte Suprema de Justicia de 23 de mayo de 1938 (M. P. Arturo Tapias Pilonieta)	135
D) Un cuarto caso: sentencia de la Corte Suprema de Justicia de 9 de diciembre de 1936 (M. P. Eleuterio Serna)	135
E) Reflexión sobre los casos de la Corte Admirable	136
6. La imprevisión en el derecho positivo.....	137
7. Requisitos para aplicar la imprevisión	138
A) Que se altere el equilibrio entre las prestaciones de las partes	138
B) Que la alteración sea tan grave que para una de las partes resulte excesivamente oneroso cumplir.....	139
C) Que la alteración sea producida por circunstancias ocurridas con posterioridad a la celebración del contrato.....	140
D) Que las circunstancias sean extraordinarias	141
E) Que las circunstancias sean imprevisibles	142
F) Que las circunstancias no sean parte del riesgo que el afectado acordó asumir	143
G) Que las circunstancias no se hayan producido por negligencia del afectado.....	144
H) Que el contrato no sea de ejecución instantánea sino de ejecución sucesiva, periódica o diferida	145
I) Que el contrato no sea aleatorio	145
J) Que la prestación cuya revisión se solicita esté pendiente de cumplir	146
8. Efectos de la imprevisión	147
9. Figuras jurídicas afines a la imprevisión	148
10. La imprevisión en el derecho administrativo	152
11. Imprevisión y las grandes crisis económicas.....	154
12. La imprevisión en la reciente jurisprudencia de la Corte Suprema	156
13. Conclusiones.....	160
14. Bibliografía	161

CAPÍTULO V

INEFICACIA DEL ACTO JURÍDICO

ALONSO PAREDES HERNÁNDEZ

1. Condiciones de existencia y validez de los actos jurídicos	164
---	-----

A) Elementos de existencia del acto jurídico	164
a) Manifestación de la voluntad.....	166
b) Objeto jurídico	169
c) Solemnidades.....	173
B) Condiciones de validez del acto jurídico.....	176
a) Capacidad legal.....	177
b) Incapacidad absoluta.....	178
c) Incapacidad relativa	180
d) Incapacidad particular.....	181
e) Vicios del consentimiento.....	182
f) Causa real y lícita.....	193
g) Objeto lícito	195
2. Ineficacia por inexistencia	197
A) Declaratoria de inexistencia	199
B) Acto aparente.....	203
C) Efectos de la inexistencia	204
3. Ineficacia por nulidad	206
A) Principio de conservación del acto.....	207
B) Nulidad absoluta.....	209
a) Declaración de nulidad absoluta.....	209
b) Ratificación	214
c) Prescripción	215
C) Nulidad relativa	216
a) Titulares de la acción	217
b) Saneamiento.....	219
c) Efectos de la nulidad	219
4. Inoponibilidad del acto	223
A) Publicidad	224
B) Sustanciales	224
C) Relatividad	225
5. Ineficacia “liminar”	227
A) Casuismo	228
B) Pleno derecho	228
C) Retroactividad	229
D) Saneamiento	229
E) Imprescriptible	229
6. Ineficacia por imprevisión	229
7. Consideraciones finales	230
8. Bibliografía.....	231

CAPÍTULO VI

LESIÓN ENORME

MARCO ANTONIO ÁLVAREZ GÓMEZ

	PÁG.
1. Introducción.....	235
2. Concepto.....	237
3. Breve reseña histórica.....	239
4. Criterios generales que la gobiernan	240
A) Criterio subjetivo.....	241
B) Criterio objetivo	241
C) Criterio mixto	242
5. Lesión enorme en el derecho colombiano	242
6. Temas vivos	248
A) Lesión enorme en contratos atípicos	248
B) Lesión enorme en contratos estatales	253
C) Lesión enorme en la venta de bienes muebles	254
7. Conclusión.....	255
8. Bibliografía.....	256

CAPÍTULO VII

TRATAMIENTO JURISPRUDENCIAL
DEL INCUMPLIMIENTO
EN LOS CONTRATOS BILATERALES

RAFAEL ROMERO SIERRA

1. Incumplimiento de los contratos bilaterales.....	261
A) Postulado de la autonomía contractual.....	261
B) Fundamento de la fuerza obligatoria del contrato.....	264
2. Causas de disolución de los contratos	265
A) Mutuo consentimiento expreso de los contratantes o mutuo disenso expreso	265
B) La condición resolutoria tácita	267
a) Fundamento de la acción resolutoria	271
C) Mutuo incumplimiento de los contratantes o mutuo disenso tácito	276
3. Excepción de contrato no cumplido	282
4. Evolución reciente	298
5. Conclusiones.....	313
6. Bibliografía.....	315

CAPÍTULO VIII

LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO

JAIME ALBERTO ARRUBLA PAUCAR

	PÁG.
1. Introducción a una teoría de la interpretación del contrato	319
2. La interpretación en el derecho	321
A) Interpretación en las diferentes ciencias	321
B) Interpretación de la ley e interpretación del contrato.....	322
C) Interpretación del testamento	323
3. La interpretación del contrato en el derecho civil	324
A) La interpretación y el derecho civil.....	325
B) El objeto fundamental de interpretación	325
C) La autonomía de la voluntad y la interpretación del negocio jurídico	326
4. La norma interpretativa y su carácter	327
A) Origen de los preceptos interpretativos	327
B) La naturaleza jurídica de las normas interpretativas	328
C) Las normas interpretativas en el Código Civil.....	329
5. La interpretación del contrato en el Código de Napoleón.....	333
6. El destinatario de la norma interpretativa.....	335
7. La interpretación del contrato mercantil.....	336
8. La función interpretativa de los principios generales del derecho	338
9. La interpretación en el contrato por adhesión	342
10. La función interpretativa y su ataque en casación.....	350
11. La interpretación del contrato y los derechos fundamentales	352
12. Bibliografía.....	354

CAPÍTULO IX

EXTINCIÓN DEL CONTRATO

LUIS CARLOS GAMBOA MORALES

1. Qué debe entenderse por extinción del contrato.....	357
2. Extinción de los contratos por agotamiento del objeto contractual	361
A) Pago de la obligación	361
B) Ejecución forzada del contrato	365
3. Extinción del contrato por el ejercicio de pactos incorporados por los contratantes contentivos de condiciones o plazos.....	367
A) Cláusulas condicionales	367
B) Extinción del contrato por vencimiento del plazo de duración convenido	369

	PÁG.
4. Extinción del contrato por la revocatoria unilateral de uno de los contratantes, convenida o legalmente autorizada	370
5. Los contratos se extinguen por cualquiera de las otras formas de extinción de las obligaciones.....	375
6. Extinción de los contratos por el mutuo acuerdo de las partes....	380
7. Extinción de los contratos por anulación o resolución	383
A) Anulación	383
B) Resolución del contrato	387
8. La imprevisión como causa de extinción de los contratos	391
9. Obligaciones poscontractuales o derivadas de la terminación del contrato	395
10. Conclusión.....	396
11. Bibliografía.....	398

CAPÍTULO X

LA VOLUNTAD EXPRESADA UNILATERALMENTE COMO FUENTE DE OBLIGACIONES

ARTURO SANABRIA GÓMEZ

1. Introducción.....	401
2. El acto jurídico unilateral	402
A) Algunos casos de expresión unilateral de voluntad como fuente de obligaciones	405
a) Oferta	405
b) Ratificación	411
c) Promesa de recompensa.....	416
d) Testamento	422
e) Aceptación de herencia o legado	428
f) Reconocimiento del hijo extramatrimonial	431
3. Los actos que siendo expresión de una parte no son actos jurídicos unilaterales fuente de las obligaciones. El caso de los cuasi-contratos	438
A) La agencia oficiosa.....	440
B) Pago de lo no debido	446
C) Comunidad	452
4. Conclusión.....	455
5. Bibliografía.....	456

CAPÍTULO XI

ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA

YOLIMA PRADA MÁRQUEZ

	PÁG.
1. Introducción.....	461
2. Noción	462
A) Visión filosófico-ontológica	462
B) Visión teleológico-hermenéutica.....	463
C) Visión jurídica	463
a) Sanción	463
b) Fuente de obligaciones	463
c) Otros	464
D) Visión económica.....	464
3. Origen y evolución. Derecho comparado.....	465
A) Antecedentes más remotos	465
B) En el derecho romano.....	465
a) La “condictio”.....	466
C) En la Edad Media	467
D) En el derecho moderno.....	467
4. Naturaleza jurídica y características	471
A) Como un principio general del derecho	471
B) Como fuente de obligaciones	472
C) Elementos constitutivos.....	475
a) Enriquecimiento patrimonial	475
b) Empobrecimiento correlativo	476
c) La ausencia de causa o falta de justificación o legitimación	478
D) ¿Cómo se considerarían los demás requisitos: el de la subsidiariedad y el que no sea en fraude a la ley?.....	481
5. “Actio in rem verso”.....	482
6. Relación con otras figuras	483
A) Con el principio de la buena fe.....	483
B) Con la equidad.....	484
C) Con el abuso del derecho	484
D) Con el pago de lo no debido.....	484
7. Líneas jurisprudenciales	485
A) Corte Constitucional.....	485
B) Corte Suprema de Justicia.....	487

	PÁG.
C) Consejo de Estado	491
D) Otros	495
8. Conclusiones.....	496
9. Bibliografía.....	498
Índice de autores	507
Índice de disposiciones	511
Índice de materias	517