



JAIME ALBERTO ARRUBLA PAUCAR

Profesor de Contratos Civiles y Mercantiles en facultades de Derecho y en cursos de postgrado en las universidades Pontificia Bolivariana, de los Andes, Externado de Colombia y Nacional.

CONTRATOS MERCANTILES

TOMO I

Octava edición

1997

BIBLIOTECA JURÍDICA



CONTENIDO GENERAL

Prólogo a la primera edición.....	7
Introducción.....	23
I. Panorama sobre las grandes transformaciones del derecho comercial	24
II. La materia mercantil y el Código de Comercio Colombiano.....	34
III. Conclusiones.....	35
La autonomía de la voluntad y el derecho comercial.....	37
I. Introducción	37
II. Los límites de la autonomía de la voluntad	42
III. La crisis del postulado de la autonomía de la voluntad.....	44
IV. Hacia un nuevo concepto de la autonomía de la voluntad.....	47
V. La situación en el derecho comercial colombiano	48
VI. La realidad en la vida de los colombianos.....	49
VII. Extractando el derecho de los hechos sociales	52
VIII. Conciliando la realidad con los principios enmarcados en el Código de Comercio	54
IX. Conclusión.....	57
Teoría de las obligaciones.....	61
I. La piedra angular.....	61
II. La libertad de forma.....	62
III. El principio de la solidaridad	63
IV. El abuso del derecho	64
V. El enriquecimiento sin causa	68

1. Generalidades.....	68
2. El enriquecimiento sin causa en el Código de Comercio	69
3. Efecto de la acción de enriquecimiento sin causa.....	70
4. Requisitos de la acción de enriquecimiento	70
5. Carácter subsidiario de la acción de enriquecimiento.....	71
6. La acción de enriquecimiento del artículo 882.....	72
Teoría general del contrato.....	73
I. El negocio jurídico comercial.....	73
1. La noción de contrato en el Código de Comercio.....	74
2. Diferencias entre el negocio jurídico de contraprestación y el negocio de colaboración.....	75
3. Conclusión	77
II. El período precontractual.....	77
1. La formación del contrato	77
2. La invitación a contratar	78
3. La oferta o propuesta a contratar	78
4. La obligatoriedad de la oferta	80
5. La autonomía de la oferta.....	81
6. El destinatario de la oferta.....	82
7. Modalidad de la oferta	83
8. La aceptación	83
9. La formación del contrato	86
III. El contrato de promesa	88
1. Autonomía contractual de la promesa	88
2. La regulación de la promesa en el Código Civil.....	88
3. Requisitos de la promesa	89
4. Efectos del contrato de promesa.....	90
5. El contrato de promesa en el Código de Comercio	91
6. Otras opiniones sobre la promesa mercantil del contrato.....	91
7. Conclusiones	94
IV. El pacto de preferencia	94

V. La responsabilidad precontractual.....	97
1. El postulado jurídico de la buena fe.....	97
2. Consagraciones del principio de la buena fe en nuestro ordenamiento jurídico.....	98
3. La prueba de la buena fe.....	100
4. La responsabilidad precontractual.....	100
5. Contenido del deber de buena fe.....	102
VI. Contratos mercantiles con arras.....	104
1. Noción de las arras.....	105
2. Diferencias con la cláusula penal.....	105
3. Clases de arras.....	105
4. Clases de arras en el Código de Comercio.....	107
VII. Contratos mercantiles con cláusula penal.....	108
1. La previsión legal de las consecuencias del incumplimiento.....	108
2. La previsión convencional de las consecuencias del incumplimiento.....	110
3. Utilidad práctica de la cláusula penal.....	112
4. Definición de la cláusula penal.....	114
5. Efectos de la cláusula penal.....	115
6. Cláusula de imprevisión contractual.....	120
A. Introducción.....	120
B. Fundamentos de la teoría de la imprevisión.....	122
C. Regulación de la teoría de la imprevisión.....	126
D. Requisitos para la aplicación de la imprevisión.....	128
E. Recursos del deudor ante circunstancias de imprevisión.....	133
F. Jurisprudencia.....	134
Intereses comerciales en Colombia.....	139
I. Introducción.....	139
II. Intereses convencionales.....	140
1. ¿Cuál es el límite de las partes para pactar intereses remuneratorios?.....	142
2. Límites máximos para los intereses mercantiles.....	145

3. Sanción por sobrepasar esos límites	145
4. Hipótesis que pueden presentarse y la sanción a cada una según la superbancaria.....	146
5. Críticas a la nueva posición.....	148
6. ¿Cuál es el límite de las partes para pactar intereses de mora?	153
III. Intereses legales	155
IV. Intereses corrientes.....	156
1. ¿Quién puede fijar el interés corriente y quién puede certificarlo?	156
V. Simulación de intereses	161
VI. Intereses moratorios y cláusula penal	163
VII. Anatocismo o interés compuesto.....	166
Cesión de posición contractual	169
I. Introducción	169
II. Naturaleza jurídica y diferencia con figuras afines	170
III. Contratos cesibles	172
IV. Formas de hacer la cesión del contrato	175
V. Efectos de la cesión de posición contractual	175
Sanción del negocio jurídico mercantil	179
I. Presentación.....	179
II. Ineficacia.....	181
III. La inexistencia	184
IV. Las nulidades	193
1. La invalidez	194
2. La nulidad del contrato	195
3. Especies de nulidad.....	196
4. Caracteres de los actos nulos y anulables	197
5. La nulidad absoluta y sus supuestos.....	200
6. La anulabilidad y sus supuestos	203
7. La nulidad parcial	205
V. Inoponibilidad	206

VI. La conversión del negocio jurídico	210
1. Introducción.....	210
2. Fundamento de la conversión	213
3. Crítica al art. 904 del Código de Comercio	216
4. Presupuestos de la conversión	218
5. La conversión en la inexistencia, la nulidad y la anulabilidad	220
A. Conversión e inexistencia.....	220
B. Conversión y nulidad.....	222
C. Conversión y anulabilidad	223
El contrato de suministro	225
I. Introducción	225
II. Función económica	226
III. Naturaleza jurídica y características.....	228
IV. Diferencia del suministro con algunas figuras afines	229
V. Clases de suministro	232
VI. Las prestaciones de las partes	233
VII. Cuantía del suministro	234
VIII. Plazo para las prestaciones del proveedor	236
IX. El precio del suministro.....	237
X. Cláusulas especiales.....	238
XI. La cláusula de exclusividad en el contrato de suministro.....	238
1. Antecedentes en el derecho colombiano.....	238
2. La discusión acerca de la validez de las cláusulas de exclusividad	240
3. La situación en Colombia a partir de la Ley de Competencia Desleal.....	244
XII. Pacto de preferencia	246
XIII. Terminación del contrato.....	248
El contrato de transporte	251
I. Introducción	251
II. Concepto de contrato de transporte	253

III. El contrato de transporte y la relación de transporte.....	254
IV. Clases de transporte	255
V. Mercantilidad del transporte.....	256
VI. La actividad transportista y el intervencionismo estatal	258
VII. Las empresas del transporte	259
VIII. Naturaleza jurídica del contrato de transporte.....	261
IX. Caracteres del contrato de transporte	262
X. Transporte terrestre de cosas.....	264
1. Concepto	264
2. Sujetos que intervienen.....	264
3. El comisionista de transporte.....	268
4. La carta de porte	269
5. Efectos del contrato de transporte terrestre de cosas.....	272
A. Obligaciones del remitente	272
B. Derechos del remitente	273
C. Obligaciones del transportador	274
D. Derechos del transportador	275
E. Obligaciones del destinatario.....	277
F. Derechos del destinatario	278
6. Factura cambiaria de transporte	278
7. Remesa terrestre de carga.....	279
XI. Transporte terrestre de pasajeros.....	280
1. Concepto	280
2. Modalidades del transporte terrestre de personas	281
3. Elementos del contrato	282
4. Forma y prueba del contrato.....	287
XII. Responsabilidad por daños a personas y cosas en el contrato de transporte	287
1. Introducción.....	287
A. El hecho contrario a derecho	288
B. La imputabilidad.....	290
B.1. Imputabilidad subjetiva	292
B2. Imputabilidad objetiva	293

C. El daño.....	296
D. La relación causal.....	297
2. Responsabilidad contractual y responsabilidad extracontractual ..	298
3. Fundamento jurídico de la responsabilidad del transportador	301
4. La situación en el derecho comercial colombiano.....	304
5. Las eximentes de responsabilidad.....	307
A. Eximentes de responsabilidad generales	308
B. La fuerza mayor y el caso fortuito	309
C. La fuerza mayor	313
D. La apreciación de la fuerza mayor.....	315
E. La pluralidad de causas; teoría de la equivalencia de condiciones	316
F. Vicio propio o inherente de la cosa transportada.....	318
G. El hecho de la víctima, es decir, del pasajero, del remitente o del destinatario	319
H. La carga de la prueba	320
I. Las eximentes convencionales.....	320
6. Prescripción de las acciones provenientes del contrato de transporte.....	321
7. Eximentes especiales de responsabilidad en el contrato de transporte de cosas.....	322
A. Embalaje deficiente	322
B. Período responsabilizador.....	323
8. El daño y su indemnización	324
9. Normas especiales en el caso del transporte terrestre de pasajeros.....	326
A. Período responsabilizador.....	326
B. Casuística	327
C. La reparación del daño.....	328
10. Transporte combinado.....	330
11. Responsabilidad en el contrato de transporte aéreo	332
A. Introducción	332

B. Regulación internacional del transporte aéreo de personas	333
C. Transporte aéreo de pasajeros.....	337
D. Conclusiones sobre la responsabilidad en el transporte aéreo interno de personas	338
E. Lineamientos sobre responsabilidad en transporte aéreo en el proyecto del 58.....	340
F. El transporte de equipaje.....	343
G. Transporte aéreo de cosas.....	344
H. Responsabilidad en el transporte aéreo de cosas	345
I. Transporte aéreo interno de cosas.....	345
J. Transporte aéreo internacional de cosas	345
K. Jurisprudencia.....	347
El contrato de mandato mercantil	365
I. Concepto.....	365
II. Comerciability del mandato.....	365
III. Características.....	366
IV. Mandato y representación	368
V. Extensión del mandato.....	370
VI. Profesionalidad del mandatario.....	371
VII. Remuneración del mandato	372
VIII. Derecho al pago de sus créditos y derechos de preferencia del mandatario	373
IX. Suspensión del mandato	373
X. Terminación del mandato	374
XI. Responsabilidad del mandatario.....	376
XII. Las especies del mandato mercantil	377
El contrato de agencia mercantil	379
I. Su ubicación en el mandato	379
1. Antecedentes.....	379
2. Regulación legislativa.....	380
3. La legislación colombiana.....	382

4. Falta de técnica legislativa en su ubicación	386
5. Conclusiones sobre el criterio de la Corte	389
II. Las prestaciones a la terminación de la agencia	390
III. La agencia de hecho.....	399
IV. Las normas sobre agencia y su aplicación en el tiempo	404
1. La ley del contrato	404
2. Las prestaciones al finalizar la agencia	405
V. La posición que permite el análisis jurisprudencial	407
VI. Recomendaciones	408
El contrato de comisión.....	411
I. Antecedentes.....	411
II. Concepto.....	413
III. Función económica	414
IV. Naturaleza jurídica	416
V. Efectos del contrato	417
1. Obligaciones del comisionista.....	417
2. Facultades del comisionista.....	422
3. Responsabilidad del comisionista.....	424
4. Obligaciones del comitente	426
VI. Extinción del contrato.....	428
VII. Comisión de garantía.....	429
VIII. Comisión de bolsa	430
IX. Contratos de <i>underwriting</i>	435
X. La comisión de transporte	437
El contrato de preposición	439
I. Concepto.....	439
II. Antecedentes	440
III. Naturaleza jurídica	441
IV. Calidades del factor	444
V. El registro del contrato.....	444
VI. Atribuciones del factor	445
VII. Obligaciones del factor	447

VIII. Prohibiciones del factor	449
IX. Responsabilidad del factor	450
X. Terminación del contrato de preposición.....	450
XI. Jurisprudencia	451
El contrato de corretaje.....	453
I. Antecedentes.....	453
II. Concepto.....	455
III. Naturaleza jurídica	458
IV. Función económica.....	463
V. Partes que intervienen en el corretaje.....	463
VI. Obligaciones de las partes.....	465
1. Obligaciones del corredor	465
Responsabilidad del corredor	468
2. Obligaciones de quien hace el encargo al corredor	469
VII. Lo que debemos entender por contrato celebrado	472
VIII. Debe subsistir jurídicamente el negocio celebrado.....	472
IX. Debe existir identidad entre el contrato mediado y el celebrado.....	474
X. Extinción del corretaje.....	474
XI. Jurisprudencia	475
El contrato estimatorio	479
I. Antecedentes y función económica.....	479
II. Concepto.....	480
III. Naturaleza jurídica	482
IV. Características	485
V. Consignación y representación.....	485
VI. Los riesgos y la disposición sobre la cosa.....	487
VII. Efectos del contrato.....	489
1. Las obligaciones del consignante	489
2. La obligaciones del consignatario.....	490
VIII. Terminación del contrato.....	492

El contrato de cuentas en participación	493
I. Antecedentes.....	493
II. Función económica	494
III. Concepto.....	496
IV. Naturaleza jurídica	499
V. Características.....	503
VI. Efectos del contrato	504
1. Obligaciones de los partícipes inactivos	504
2. Obligaciones del partícipe activo	506
VII. Pluralidad de gestiones.....	509
VIII. Extinción del contrato	510
IX. Efectos de la terminación del contrato.....	512
El contrato de arrendamiento de locales comerciales.....	515
I. Introducción	515
II. El concepto de propiedad comercial.....	517
III. Fundamento de la propiedad comercial.....	518
IV. Naturaleza jurídica de la propiedad comercial	519
V. La regulación en nuestro derecho.....	520
1. La renovación del contrato.....	520
2. Derecho de recuperación del local.....	525
3. Obligaciones del arrendador que se niega a renovar el contrato.....	529
4. Indemnizaciones a que puede tener derecho el arrendatario.....	529
5. Carácter imperativo de las disposiciones	530
VI. Los arrendamientos de locales comerciales y el control de arrendamientos	530
VII. Los locales comerciales y las entidades de derecho público.....	531
El contrato de cuenta corriente mercantil	533
I. Introducción	533
II. Noción fundamental	534
III. Concepto del contrato.....	535

IV. Función económica y utilidad.....	535
V. Distinciones necesarias.....	536
VI. Naturaleza jurídica.....	537
VII. Características del contrato.....	538
1. Elemento intencional del contrato.....	539
2. Las remesas de las partes.....	539
3. Facultatividad, libertad y reciprocidad de las remesas.....	542
4. Efectos del contrato de cuenta corriente.....	543
A. Transformación de las remesas en partidas de la cuenta.....	543
B. No hay efecto novatorio en la inscripción en cuenta corriente.....	545
C. La compensación.....	547
D. Indivisibilidad de la cuenta corriente.....	548
E. Productividad de intereses.....	549
F. Inaplicabilidad de las reglas sobre imputación de pagos.....	550
VIII. Inclusión de la cuenta de créditos contra terceros.....	551
IX. El cierre de la cuenta.....	551
X. Terminación del contrato de cuenta corriente.....	553
XI. Jurisprudencia.....	554
Índice alfabético de materias.....	557
Bibliografía General.....	565