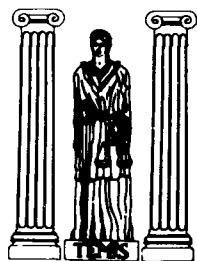


**EDUARDO CIFUENTES MUÑOZ**

**EL LEASING  
Y SU INCORPORACIÓN  
AL DERECHO COLOMBIANO**



**EDITORIAL TEMIS, S.A.**  
**Bogotá - Colombia**  
**1988**

# ÍNDICE GENERAL

PÁG.

|                    |   |
|--------------------|---|
| INTRODUCCIÓN ..... | 1 |
|--------------------|---|

## CAPÍTULO I

### LA CALIFICACIÓN DEL NEGOCIO

|   |    |
|---|----|
| 1. El principio de la libertad contractual y la regulación de los tipos contractuales ..... | 9  |
| 2. Tipos sociales y tipos legales .....   | 12 |
| 3. Contratos mixtos, coligados y complejos .....  | 13 |
| 4. Crítica .....  | 16 |

## CAPÍTULO II

### EL LEASING EN ESTADOS UNIDOS

|  |    |
|--|----|
| 1. Naturaleza: como arrendamiento puro y como garantía .....                       | 19 |
| 2. Algunas modalidades de <i>leasing</i> .....                                     | 24 |
| 2.1 El arrendamiento financiero ( <i>finance lease</i> ) .....                     | 24 |
| 2.2 El <i>leasing</i> operativo ( <i>operating leasing</i> ) .....                 | 27 |
| 2.3 <i>Partial Payout Leases</i> .....   | 28 |
| 2.4 <i>Leveraged Lease</i> .....   | 29 |
| 3. Fuentes .....   | 32 |
| 4. Contenido del contrato. Estudio de las cláusulas corrientes .....               | 35 |
| 4.1 El abuso de la posición dominante en la fase de elaboración del contrato ..... | 35 |
| 4.2 Formas del arrendamiento .....   | 36 |
| 4.3 Principales cláusulas de un contrato de arrendamiento de equipos .....         | 37 |
| 4.3.1 Resumen de los hechos que procedieron a la respectiva transacción .....      | 37 |
| 4.3.2 Definición de términos .....   | 37 |
| 4.3.3 Entregas futuras de equipos en desarrollo del mismo contrato .....           | 37 |
| 4.3.4 Término del contrato .....   | 38 |
| 4.3.5 Pago de los cánones (rentas) .....   | 38 |
| 4.3.6 Informes .....   | 40 |

|   | PÁG. |
|---|------|
| 4.3.7 Responsabilidad por la adecuada conservación de los equipos                                   | 41   |
| 4.3.8 Protección de la propiedad de los equipos .....   | 41   |
| 4.3.9 Declaraciones contractuales indispensables .....  | 42   |
| 4.3.10 Exoneración de garantías .....   | 44   |
| 4.3.11 Repuestos, adiciones y alteraciones a los equipos .....                                      | 46   |
| 4.3.12 Pérdida o destrucción del equipo .....   | 46   |
| 4.3.13 Indemnización por pérdida de ventajas tributarias .....                                      | 47   |
| 4.3.14 Devolución del equipo .....  | 48   |
| 4.3.15 Terminación anticipada del contrato y medios de defensa de los derechos del arrendador ..... | 48   |
| 4.3.16 Facultad del arrendador para ceder o gravar sus derechos                                     | 53   |
| 4.3.17 Opciones o derechos que se reconocen a los arrendatarios                                     | 53   |
| 4.3.18 Determinación del interés moratorio .....  | 54   |

### CAPÍTULO III

#### EL LEASING EN ALEMANIA

|  |    |
|--|----|
| 1. Definición .....  | 55 |
| 2. Naturaleza del contrato .....                             | 56 |
| 3. Obligaciones del concedente y traslación de riesgos ..... | 59 |
| 3.1 Incumplimiento o retardo en la entrega de la cosa .....  | 59 |
| 3.2 Evicción de la cosa .....                                | 61 |
| 3.3 Vicios de la cosa .....                                  | 61 |
| 3.4 Destrucción de la cosa .....                             | 64 |
| 4. Obligaciones del utilizador .....                         | 64 |
| 4.1 Generalidades .....                                      | 64 |
| 4.2 Patología de las obligaciones .....                      | 65 |
| 4.3 Validez de las anteriores cláusulas .....                | 65 |
| 4.4 Cambios en la condición patrimonial del utilizador ..... | 66 |

### CAPÍTULO IV

#### EL LEASING EN FRANCIA

|   |    |
|---|----|
| 1. Definición .....   | 69 |
| 1.1 Características .....   | 70 |
| 1.2 Ámbito de la definición legal .....                                   | 71 |
| 1.3 Críticas a la definición legal .....                                  | 72 |
| 2. Naturaleza jurídica .....  | 73 |
| 3. La operación de <i>crédit-bail</i> .....                               | 77 |
| 3.1 El proceso de formación del contrato de <i>crédit-bail</i> mobiliario | 77 |
| 3.2 Entrega y recepción de la cosa arrendada .....                        | 80 |
| 3.3 Conservación del bien .....   | 80 |

|   | PÁG. |
|---|------|
| 3.4 La garantía por los vicios del bien arrendado y por el retardo en su entrega .....                      | 81   |
| 3.5 Las cláusulas de exoneración de las garantías .....   | 82   |
| 3.5.1 Fundamento jurídico de la transferencia de las acciones que pertenecen al arrendador-adquirente ..... | 83   |
| 3.5.2 El <i>Mandat d'ester</i> .....  | 83   |
| 3.5.3 Otras teorías .....   | 84   |
| 3.6 Derechos del usuario-arrendatario .....   | 85   |
| 3.6.1 Derechos del usuario-arrendatario frente al proveedor .....   | 85   |
| 3.6.2 Derechos del arrendatario-usuario frente al arrendador .....  | 86   |
| 3.6.3 Dicotomía entre adquisición y financiamiento .....  | 86   |
| 3.7 Publicidad de la operación .....  | 87   |
| 4. La formación de los contratos de <i>crédit-bail</i> inmobiliario .....                                   | 87   |
| 5. Proceso de formación del <i>cession-bail (lease back)</i> .....  | 88   |
| 6. La fase del arrendamiento .....  | 88   |
| 6.1 Relaciones entre arrendador, arrendatario y terceros .....  | 89   |
| 6.1.1 Uso del bien .....  | 89   |
| 6.1.2 El pago de los cánones .....  | 90   |
| 6.1.3 Incumplimiento en el pago de los cánones .....  | 90   |
| 7. La cesión del contrato .....   | 91   |
| 8. El contrato de <i>crédit-bail</i> y sus efectos frente a terceros .....                                  | 91   |
| 8.1 El vendedor .....   | 92   |
| 8.2 Acreedores del arrendatario .....   | 92   |
| 8.3 Causahabientes del usuario .....  | 92   |
| 8.4 Las víctimas de los daños ocasionados con las cosas arrendadas .....                                    | 92   |
| 8.5 Frente a las autoridades .....  | 93   |
| 9. Duración del contrato .....  | 93   |
| 9.1 Resolución anticipada del contrato .....  | 93   |
| 9.2 Terminación del contrato por expiración del término de duración .....                                   | 94   |

CAPÍTULO V

EL LEASING EN ITALIA

|   |     |
|---|-----|
| 1. Definición .....   | 95  |
| 1.1 Referencias legislativas .....  | 95  |
| 1.2 La costumbre .....  | 96  |
| 2. Naturaleza jurídica .....  | 96  |
| 2.1 El <i>leasing</i> y la venta con reserva de dominio .....               | 97  |
| 2.2 El <i>leasing</i> y el contrato de arrendamiento .....                  | 99  |
| 2.3 El <i>leasing</i> en los contratos de crédito .....                     | 100 |
| 2.4 La teoría ecléctica .....   | 100 |
| 2.5 La jurisprudencia sobre la naturaleza jurídica del <i>leasing</i> ..... | 101 |

|  | PÁG. |
|--|------|
| 3. Las cláusulas de exoneración de riesgos .....                           | 102  |
| 3.1 Falta de entrega y retardo en la entrega por parte del proveedor ..... | 102  |
| 3.2 Los vicios de la cosa .....  | 103  |
| 3.3 La destrucción de la cosa .....  | 105  |
| 3.4 Daños a terceros .....   | 105  |
| 4. La resolución del contrato .....  | 106  |
| 5. El <i>leasing</i> y la quiebra .....                                    | 108  |
| 6. El <i>lease back</i> .....  | 110  |

## CAPÍTULO VI

INCORPORACIÓN DEL *LEASING*  
EN EL DERECHO COLOMBIANO

|  |     |
|--|-----|
| 1. Calificación jurídica del negocio .....                                       | 111 |
| 1.1 Legislación .....  | 111 |
| 1.2 La doctrina .....  | 114 |
| 1.3 Jurisprudencia .....   | 116 |
| 2. Aproximación al problema de la calificación jurídica del <i>leasing</i> ..... | 116 |
| 2.1 Metodología .....  | 116 |
| 2.2 Calificación jurídica .....  | 118 |
| 2.2.1 Tendencia hacia la estandarización del contrato .....                      | 118 |
| 2.2.2 Elementos del negocio .....  | 119 |
| 2.2.3 Observación preliminar sobre el método de contratación .....               | 121 |
| 2.2.4 Nuestra opinión .....  | 122 |
| BIBLIOGRAFÍA .....   | 141 |

## APÉNDICE

|   |     |
|---|-----|
| Proyecto de convención sobre el <i>Leasing</i> Financiero Internacional ..... | 145 |
| Índices .....   | 163 |