

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo	IX

PARTE PRIMERA

TEORÍA GENERAL DE LAS OBLIGACIONES Y DE LOS CONTRATOS MERCANTILES

CAPÍTULO I

OBLIGACIONES

1. Conceptos preliminares	3
A) Derecho objetivo	3
a) Definición	3
b) Normas jurídicas	3
e) Derecho privado	3
d) Derecho público	4
2. Aplicación subsidiaria de las normas del Código Civil al Código de Comercio	4
3. Concepto de obligación	4
4. Elementos	5
A) El elemento jurídico o vínculo jurídico	5
B) El elemento subjetivo	5
C) El elemento objetivo (dar, hacer o no hacer algo)	6
a) La obligación de dar ("dare")	6
b) La obligación de hacer ("facere")	7
c) La obligación de no hacer ("non facere")	7
5. Fuentes de las obligaciones	9
A) Acto jurídico	9
B) Hecho jurídico	9
C) El enriquecimiento sin causa	10
D) Abuso del derecho	11
E) La autonomía de voluntad y el abuso del derecho	14
F) La libertad para contratar en el derecho internacional.....	20

6. Clasificación de las obligaciones	21
A) Puras y simples	21
B) Condicionales	21
C) Obligaciones a plazo	22
D) Principales y accesorias	24
E) De sujeto simple y plural	24
F) Conjuntas y solidarias	24
G) Natural y civil	26
H) Divisibles e indivisibles	26
I) Alternativas y facultativas	27
J) De género y de cuerpo cierto.....	28
K) De medio y de resultado	28
L) Civiles o mercantiles	28
7. Efectos de las obligaciones	28
A) Responsabilidad pre-contractual, contractual y extracontractual	29
B) La responsabilidad contractual frente a obligaciones de dar, de hacer y de no hacer	31
C) La culpa contractual y la culpa extracontractual	33
D) La cláusula de no responsabilidad	33
E) La fuerza mayor y el caso fortuito	34
F) Problema de los riesgos	35
G) La mora. Obligaciones a plazo, pura y simple	36
a) La mora del deudor	37
b) La mora del acreedor.....	37
H) Excepción de contrato no cumplido ("exceptio non adimpleti contractus")	38
D) Daños y perjuicios	38
a) Definición	38
b) Elementos	38
c) Tipos de perjuicios	39
d) Requisitos para que proceda la indemnización por daños y perjuicios.....	40
e) ¿De qué clase de perjuicios responde el deudor?	41
f) Excepciones relativas a sumas de dinero	41
g) Determinación judicial, legal y convencional de los perjuicios	41
8. Transmisión de las obligaciones	43
A) Cesión de créditos	43
B) Cesión de contratos	44
9. Extinción de las obligaciones	46
A) Pago.....	46
a) Concepto.....	46
b) Para que el pago sea válido	46
c) Moneda de pago	46
d) Quién puede hacer el pago	47
e) A quién, cuándo y lugar donde se debe pagar	48

	PÁG.
f) Presunción del pago	49
g) Cómo debe hacerse y de la imputación del pago... ..	49
h) Prueba del pago	50
i) Pago de lo no debido	51
B) Dación en pago	51
C) Novación	52
a) Concepto	52
b) Requisitos	52
c) Efectos de la novación	54
D) La compensación	56
a) Concepto	56
b) Requisitos para que opere la compensación	56
c) Requisitos de la compensación en cuanto a las personas	57
d) Clasificación de la compensación.	57
E) Remisión	58
F) Confusión	59
G) Prescripción	60
a) Concepto... ..	60
b) Semejanzas y diferencias entre la prescripción extintiva y la adquisitiva	61
c) Interrupción	62
d) Renuncia	62
e) Suspensión	62
H) Transacción.. ..	62
a) Concepto	62
b) Requisitos... ..	63
c) Efectos.....	64
I) Imposibilidad de ejecución	64
J) Muerte del deudor	67

CAPÍTULO II

INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS

1. Concepto	68
2. Sistemas de interpretación	68
3. Sistema legal colombiano	70
4. Principios generales del derecho	70
5. Ambigüedad y lagunas	71
6. Concepto de contrato	7]
A) Contrato en materia civil.....	72
B) Contrato en materia mercantil.....	73
7. Elementos esenciales	73
A) Capacidad.....	74
B) Consentimiento	74

C)La causa	77
D)Objeto	79
8.Clasificación de los contratos	80
A)Unilaterales	80
B)Bilaterales	80
C)Gratuitos	80
D)Onerosos	81
E)Conmutativos	81
F)Aleatorios.	81
G)Principal	81
H)Accesorio	81
I) Reales.....	81
J) Solemnes.....	81
K)Consensuales	81
L)De adhesión	82
M)De libre discusión	83
N)Nominados	84
O)De ejecución instantánea	84
P)De ejecución sucesiva o tracto sucesivo	84
Q)Típicos.....	84
R)Atípicos	84
9.Contratos de colaboración empresaria	84
A)Introducción	84
B)Concepto	85
C)Especies de contratos asociativo s	86
D)Contratos plurilaterales	86
E)Características de los contratos de colaboración.....	86
a)Pluralidad	86
b)No hay personalidad jurídica	86
c) No hay obligaciones recíprocas	87
d)Interés común en la actividad	87
e)Las prestaciones de las partes son independientes	87
f)No hay aportes sino contribuciones	87
g)Duración	87
h)Nulidad	87
10.Contenido del contrato	88
11.Reglas relativas a los plazos	88
A)Término	89
B)Plazo	89
12.Prórroga de los contratos	90
13.Renovación de los contratos	90
14.Pacto de exclusividad	90
15.Pacto de opción.....	90
16.Pacto de preferencia	91

17.Principio de la buena fe	91
A) El principio de la buena fe en el Código Civil y en el Código de Comercio colombianos	93
a)En el período precontractual	93
b)En la formación del contrato	94
c) La etapa poscontractual	94
B)La buena fe en la interpretación del contrato	94
C)La buena fe y el derecho internacional	95
D)La buena fe en los principios de Unidroit.....	95
E)Prueba de la buena fe	96
F)Deber de confidencialidad	96
18.La teoría de los actos propios	96
A)El "estoppel" anglosajón	97
B)La "Verwirkung" alemana	98
19.La culpa	98
20.Daño o perjuicio	99
A)Concepto..	99
B)Indexación	99
21.Teoría de la imprevisión	99
A)Concepto	99
B)Efectos de la teoría de la imprevisión	100
C)La excesiva onerosidad C'Hardship") en los principios de Unidroit.....	101
a)Requisitos de la excesiva onerosidad	101
b)Efectos de la excesiva onerosidad	101
22.Acción pauliana	102
23.Consecuencias del incumplimiento de las obligaciones contractuales	102
A)Cláusula penal (multa)	102
a)Concepto.....	102
b)Características o funciones	103
c) Límites a la cláusula penal	103
24.Ineficacia de los negocios jurídicos en el Código de Comercio	104
A)La ineficacia liminar	105
B)La inexistencia	106
C)La nulidad absoluta	107
D)La anulabilidad o nulidad relativa	108
E)La inoponibilidad	108
F)Nulidad parcial y nulidad en negocios plurilaterales	109
G)La conversión del acto jurídico en negocio distinto	109
25.Extinción de los contratos	110

CAPÍTULO III

RÉGIMEN JURÍDICO DE LA CONTRATACIÓN MERCANTIL INTERNACIONAL

1. Importancia económica de los contratos mercantiles internacionales	111
---	-----

2. "Lex mercatoria" o "ius mercatorum". Fuente del derecho internacional.....	111
A)Origen	111
B)Existencia de la "lex mercatoria"	113
C)La lex mercatoria o ius mercatorum, como ordenamiento jurídico	114
D)Ventajas y desventajas de la lex mercatoria	115
a)Ventajas	115
b)Desventajas	116
E)Definición de la lex mercatoria	116
F)Características de la lex mercatoria	117
G)Aplicación práctica de la lex mercatoria en Colombia.	118
H)Principios de la lex mercatoria	118
3.Fuentes de la lex mercatoria	119
a)Usos y costumbres	120
b)Códigos de conducta	121
3. Empresas corporativas	122
A)Empresas multinacionales	123
a)Características	123
b)Clasificación	124
B) La empresa transnacional.....	124
4. Contratos tipo	126
5. Arbitraje y jurisprudencia arbitral	126
A)Concepto	127
B)Características	127
C)Naturaleza jurídica	128
D)El arbitraje internacional.....	129
E)Clases de arbitraje	130
a)El independiente.. ..	130
b)El institucional	130
c) El legal	130
F)Reconocimiento y ejecución de los laudos arbitrales internacionales	130
6. Tratados internacionales	131
7. Derecho internacional privado	131
A)Concepto	132
B)Justificación	133
C)Objeto	134
D)Finalidad	134
8. Derecho mercantil internacional.....	135
9. Naturaleza jurídica de la contratación mercantil internacional.....	135
10. Régimen jurídico de la contratación mercantil internacional.....	136
A)El contrato internacional	137
B)Principios rectores	137
C)Regímenes de la contratación internacional	137
11. Criterios básicos para que un contrato sea considerado internacional.. ..	138
A)La Convención de Viena (11 de abril de 1980)	138
B)Los principios de Unidroit	139
C)Criterios objetivos para determinar cuándo un contrato es internacional	139

12. Cuándo es internacional un contrato	141
13. Ley aplicable a los contratos internacionales y a las partes	143
A) Autonomía de la voluntad	143
B) Falta de elección de la ley o derecho aplicable	144
C) La regla "Iocus regit actum"	146
14. Principios de Unidroit sobre los contratos comerciales internacionales	147
A) Origen	147
B) Ámbito de aplicación	148
C) Funciones	148

CAPÍTULO IV

EL PACTO ARBITRAL

1. Principio constitucional	149
2. Concepto	149
3. Requisitos del pacto arbitral	149
4. Especies del pacto arbitral	150
A) Cláusula compromisoria	150
a) Concepto	150
b) Naturaleza jurídica de la cláusula compromisoria	151
c) Características de la cláusula compromisoria	151
B) Compromiso	151
a) Concepto	151
b) Características del compromiso	151
C) Diferencias entre la cláusula compromisoria y el compromiso	152
5. Ventajas del arbitraje	152
6. Organismos internacionales para el arbitraje en el comercio internacional	153

PARTE SEGUNDA

PRECONTRATOS

CAPÍTULO I

PROMESA DE CONTRATO

1. Etimología y reseña histórica	159
2. Función económica	159
3. Concepto	159
4. Sujetos	159
5. Características... ..	160
a) Consensual... ..	160
b) Bilateral... ..	161

c) Principal.....	161
d)Oneroso	161
e)Nominado.....	161
f)De libre discusión	161
g)Provisional y transitorio.....	161
6.Formalidades de la promesa	161
7.Arras	163
A)Arras penitenciales o de retractación (art. 1859 del C. C.)	163
B)Arras confirmatorias	164
8.¿La promesa de contrato mercantil es un precontrato o un contrato mercantil?	164

CAPÍTULO II

OFERTA Y ACEPTACIÓN NACIONAL E INTERNACIONAL

1.Etimología y reseña histórica	166
2.Función económica	166
3.Concepto	166
4.Características	167
5.Clases de oferta	169
A)Expresa	169
B)Tácita	169
C)A persona indeterminada.....	169
D)Exhibición de mercancías	170
E)Agotamiento de mercancías ofrecidas públicamente	170
F)Oferta pública de prestación o premio	170
G)Cumplimiento de las condiciones por varias personas	171
H)Licitaciones	171
6.Irrevocabilidad de la oferta	172
7.Caducidad de la oferta	172
A)El rechazo expreso de la oferta	172
B)La aceptación condicional o extemporánea	173
C)La expiración del término que tiene el destinatario para aceptar o rechazar	173
D)La muerte o incapacidad del proponente cuando atendida la naturaleza de la oferta la propuesta no pueda conservar su fuerza obligatoria	173
8.Concepto de aceptación	173
9.Forma de aceptación	174
10.Plazo para la aceptación	174
11.Concepto de oferta internacional..	175
12.Efectos de la oferta internacional	176
13.Retiro y revocación de la oferta internacional	176
14.Aceptación de la oferta internacional.....	177

15. Aceptación que modifica las condiciones de la oferta	178
16. Retiro de la aceptación	178
17. Diferencias entre oferta nacional y oferta internacional.....	178

PARTE TERCERA

DE LOS CONTRATOS TÍPICOS O REGULADOS

CAPÍTULO I

LA COMPRAVENTA COMERCIAL NACIONAL E INTERNACIONAL

1. Etimología y reseña histórica	183
2. Función económica	184
3. Concepto	184
4. Características generales	184
A) Bilateral.....	184
B) Consensual o solemne	184
C) Oneroso.....	185
D) Principal	185
E) Nominado.....	185
F) De ejecución instantánea	185
5. Sujetos del contrato	185
A) Comprador	185
B) Vendedor	186
6. Requisitos para la validez del contrato	186
7. La cosa o bien	186
A) El objeto del contrato	186
B) Falta parcial de la cosa vendida	187
C) Venta de cosa presente	187
D) Venta de cosa futura	187
E) Venta de cosa ajena	188
F) Venta de un riesgo o de un álea	189
G) Susceptible de ser vendida	189
H) Que sea singular o determinada	190
8. El precio.	190
A) Determinación del precio por las partes	190
B) Determinación unilateral del precio.....	191
C) Determinación del precio por un tercero	191
D) Precio justo y precio irrisorio	191
E) Precio real	192
F) Precio en moneda extranjera	192

	PÁG.
G)Lesión enorme en la compraventa	192
a)Características de la acción rescisoria por lesión enorme	194
b)Prueba de la lesión enorme.....	195
c) Efectos de la acción rescisoria	195
d) Extinción de la acción rescisoria	196
9.Obligaciones de las partes	197
A)Del vendedor	197
a)Traditar la cosa objeto del contrato....	197
b)Formas de tradición...	197
c) Garantía de buen funcionamiento del bien	199
d)Responsabilidad por los vicios ocultos o redhibitorios del bien	202
e)Responsabilidad de saneamiento por evicción	205
f) Cesación de la obligación de saneamiento	206
g)Prescripción de la acción de saneamiento por evicción	207
B)Obligaciones del comprador	207
a)Pagar el precio	207
b)Recibir la cosa	207
10.Clases de compraventa	208
A)Venta a prueba o venta al gusto	208
B)Venta sobre muestras	209
C)Venta sobre muestras de calidad no determinada	209
D)Venta de establecimiento de comercio	209
E)Venta con reserva de dominio (arts. 951-958)	210
a)Efectos del pacto de reserva de dominio	211
b)Riesgos de la cosa vendida con reserva de dominio	213
c) Efectos en caso de no pago del precio	213
11.Pactos accesorios a la compraventa	213
A)Arras	213
B)Pacto de retroventa.....	214
C)Pacto comisorio	214
D)Pacto de preferencia	215
E)Pacto de mejor comprador o de "adictio in diern"	215

CAPÍTULO II

COMPRAVENTA INTERNACIONAL

1. Antecedentes	217
2.Función económica.....	218
3.Concepto	218
4.Perfeccionamiento del contrato	222
5.Obligaciones de las partes	222
A)Obligaciones del vendedor	222
a) Obligación de entrega.....	222

	PÁG.
b) Obligación de conformidad...	227
c) La obligación de saneamiento	231
B)Obligaciones del comprador	232
a)La obligación de pagar el precio	232
b)Domicilio para el pago	233
C)La obligación de recibir	233
6.Sanciones por el incumplimiento de las obligaciones de las partes	234
A) Incumplimiento esencial.....	234
a)Pedir el cumplimiento	235
b)Exigir la resolución	236
c) Reducción del precio	236
B)Derechos del vendedor frente al incumplimiento del comprador	237
a)Pedir el cumplimiento	237
b)Exigir la resolución	237
7.Disposiciones comunes a las partes	238
A)Efectos de la resolución del contrato	238
a)La extinción de las obligaciones que han surgido por ocasión del con- trato suscrito entre las partes	238
b)La restitución mutua de lo dado o ejecutado	238
c)La indemnización de perjuicios que comprenderá el daño emergente y el lucro cesante.....	239
B)Diferir el cumplimiento de las obligaciones del contrato	239
C)Exoneración de cumplir las obligaciones derivadas del contrato	240
D)Acuerdo de las partes para la modificación o extinción del contrato	240
8.Contratar el transporte y pagar un seguro	241
A)Contratar el transporte	241
B)Contratar un seguro	242

CAPÍTULO III

CONTRATO DE ARRENDAMIENTO DE LOCAL COMERCIAL

1.Etimología y reseña histórica.....	243
2.Función económica	244
3. Concepto.....	244
4.Características	244
5.Sujetos	245
6.Objeto	245
7.Precio	245
8.Obligaciones y derechos del arrendador	245
A)Entregar la cosa arrendada	246
B)Mantener la cosa en buen estado de funcionamiento	246
C)Obligación de saneamiento	247
D)Derecho a obtener la restitución del local.....	248

	PÁG.
9.Obligaciones y derechos del arrendatario	248
A)Uso y goce de la cosa arrendada	248
B)Conservación y entrega del local comercial	249
C)Pagar el precio o renta	249
D)Renovación del contrato de arrendamiento	251
E)Derecho de preferencia	252
F)Derecho del arrendatario de subarrendar	252
G)Cesión del contrato de arrendamiento	253
H)Derecho de indemnización	253
I) Derecho de retención	254

CAPÍTULO IV

CONTRATO DE TRANSPORTE

1.Etimología y reseña histórica	256
A)Transporte terrestre	256
B)Transporte marítimo	256
C)Transporte aéreo	257
2.Función económica	257
3.Concepto	257
4.Características generales ..	257
5.Sujetos	258
6.Obligaciones del remitente	259
7.Derechos del remitente (C. de Co., art. 1023)	259
8.Obligaciones del transportador.....	260
9.Responsabilidad del transportador..	261
10.Obligaciones del destinatario	261
11.Derechos del destinatario (C. de Co., art. 1024)	262

CAPÍTULO V

CONTRATO DE SEGURO

1.Etimología y reseña histórica	263
2.Función económica	263
3.Concepto	264
4.Características generales	264
a)Es consensual..	264
b)Es bilateral	264
c) Es oneroso.....	264
d)Es aleatorio.....	265
e)Es de ejecución sucesiva	265

5.Elementos esenciales	266
A)Interés asegurable.....	266
B)Riesgo asegurable	267
C)Prima o precio del seguro	268
D)Obligación condicional del asegurador	268
6.Partes del contrato de seguro..	269
A)Asegurador.	269
B)Tomador (asegurado/beneficiario)	269
7.Obligaciones del tomador, asegurado o beneficiario	270
8.Obligaciones del asegurador	270

CAPÍTULO VI

CONTRATO DE SUMINISTRO

1.Etimología y reseña histórica	272
2.Función económica...	272
3.Concepto	272
4.Sujetos	273
5.Características	273
6.Elementos esenciales..	273
A)Objeto	273
B)Volumen y periodicidad de las prestaciones	274
a) Con relación a la cantidad	274
C)El precio	274
D)Cuándo se debe realizar el pago del precio	275
E)Con relación al plazo para realizar las prestaciones	275
7.Cláusulas especiales	275
A) Pacto de exclusividad.....	275
B) Cláusula de preferencia.....	278
8.Incumplimiento del contrato	278
9.Cesión del contrato	278
10.Terminación del contrato	278
11.Normas aplicables al contrato de suministro	279

CAPÍTULO VII

CONTRATO DE MANDATO

1.Etimología y reseña histórica	280
2.Función económica.	280
3.Concepto.....	280
4.Sujetos	281
5.Características.....	281

6.Objeto	282
7.Obligaciones y derechos de las partes	283
A)Obligaciones del mandante	283
B)Obligaciones del mandatario	284
8.Derecho de las partes	288
A)Derechos del mandante	288
B)Derechos del mandatario	288
9.Responsabilidad del mandatario	290
10.Mandato colectivo	292
11.Terminación del contrato de mandato	292
12.Diferencia entre el mandato y la representación....	294
13.Gestiones que no son mandato	295
A)Mandato y sociedad	295
B)Mandato y corretaje	296
C)Mandato y agencia oficiosa.....	296

CAPÍTULO VIII

LA REPRESENTACIÓN

1.Etimología y reseña histórica	297
2.Función económica.	297
3.Concepto	297
4.Clases de representación	298
5.Sujetos	298
6.Objeto	299
7.Elementos esenciales	299
A)Preexistencia del poder	299
B)Es un acto unilateral del representante	300
C)Que el negocio admita representación	300
D)Identidad entre el poder y el negocio representativo	300
E)El negocio representativo no puede ir en contra del representado	301
8.Efectos de la representación	301
9.Facultades del representante....	301
A)Negocio fuera del objeto social	302
B)Extralimitación de facultades	302
10.Representación aparente	303
11.Prohibiciones a representantes	304
12.Ratificación.....	305

CAPÍTULO IX

AGENCIA COMERCIAL

1.Etimología y reseña histórica.	306
2.Función económica	306

	PÁG.
3. Concepto	306
4. Elementos tipificadores de la agencia comercial	307
A) La independencia en la actividad del agente	307
B) La estabilidad en la actividad del agente	308
C) El encargo de promover o explotar negocios.....	308
D) La actuación del agente por cuenta del empresario	310
E) Remuneración a favor del agente y por cuenta del empresario	313
5. Partes.....	315
6. Características.....	315
A) Bilateral	315
B) Consensual	316
C) Oneroso.....	316
D) Principal	316
E) Nominado	316
F) De ejecución sucesiva	316
G) Verbal o escrito	316
H) Colaboración	316
7. Objeto	317
8. Requisitos legales de su eficacia	318
9. Obligaciones de las partes	319
A) Obligaciones del agente	319
B) Obligaciones del empresario	321
10. Pacto de exclusividad	322
11. Terminación del contrato de agencia	323
A) Por parte del empresario	323
B) Por parte del agente.....	323
12. Efectos por la terminación	324
13. Derecho de retención	330
14. Agencia mercantil de hecho	330
15. Ámbito temporal de aplicación de las normas del Código de Comercio sobre la agencia	331
16. Ley aplicable al contrato de agencia internacional.....	333
17. Sujeción a la ley colombiana (art. 1328)	337
18. La agencia comercial y el contrato de suministro con distribución	337
19. Prescripción de las acciones	338

CAPÍTULO X

PREPOSICIÓN

1. Etimología y reseña histórica	339
2. Función económica	339
3. Concepto	340

	PÁG.
4.Sujetos	340
A)Preponente	340
B)Factor	341
5.Características	341
A)Bilateral.....	341
B)Consensual.	341
C)Oneroso.....	341
D)De ejecución sucesiva	341
E)Principal.....	341
6.Obligaciones del factor	341
7.Responsabilidad del factor	342
8.Terminación	343

CAPÍTULO XI

CORRETAJE

1.Etimología y reseña histórica	344
2.Función económica	344
3.Concepto	345
4.Sujetos	345
A)Corredor	345
B)Interesado	345
5.Contrato de corretaje	345
6.Características del contrato	346
A)Consensual	346
B)Plurilateral	346
C)Oneroso.....	346
D)Típico	346
E)Principal.....	346
F)De colaboración	346
G)Es aleatorio	347
H)De ejecución instantánea	347
7.Obligaciones de las partes	347
A)Del interesado	347
a)Abonar la remuneración pactada una vez concluida la gestión	347
b)Sufragar los gastos del negocio encomendado	347
B)Del corredor	348
8.Responsabilidad del corredor	348
9.Acciones derivadas del contrato de corretaje	349
10.Extinción del contrato	349
11.Diferencia entre el contrato de comisión y el de corretaje	350

CAPÍTULO XII

COMISIÓN

1.Etimología y reseña histórica	351
2.Función económica	351
3.Concepto	352
4.Sujetos	352
5.Características	352
6.Objeto	353
7.Obligaciones del comitente	353
8.Obligaciones del comisionista	354
9.Incumplimiento de las obligaciones contractuales	356
10.Derechos y facultades del comitente	356
11.Derechos y facultades del comisionista	357
12.Derecho de retención	357
13.Responsabilidad del comisionista	358
14.Terminación de la comisión	359
15.Clases de comisión	359
A)Comisión de garantía	359
B)Comisión de bolsa	359
C)Comisión de transporte.	360

CAPÍTULO XIII

CONTRATO DE CUENTAS EN PARTICIPACIÓN

1.Reseña histórica	361
2.Función económica	361
3.Concepto	361
4.Sujetos	361
5.Características	362
A)Consensual	362
B)Bilateral o plurilateral	362
C)Conmutativo	362
D)Principal	362
E)Típico	362
F)Tracto sucesivo	362
6.Características esenciales	362
7.Obligaciones del partícipe activo o gestor y del partícipe oculto	363
A)Del partícipe activo	363
B)Del partícipe oculto	363
8.Causales de terminación	363

CONTRATO DE OBRA

1. Origen	364
2. Función económica	364
3. Concepto	365
4. Elementos	365
A) Es un acto jurídico	365
B) La realización o ejecución de una obra material.....	365
C) Remuneración	365
D) Independencia y autonomía de quien realiza la obra	366
5. Características	366
A) Consensual	366
B) Bilateral	367
C) Oneroso	367
D) Conmutativo	367
E) Principal....	367
F) Nominado	367
6. Obligaciones de las partes	367
A) Del artífice	367
B) Del dueño	368
a) Pagar el precio de la obra	368
b) Colaborar con el artífice en la confección de la obra....	368
c) Recibir la obra....	368
7. Riesgos de los materiales	369

CAPÍTULO XV

CONTRATO DE MUTUO

1. Etimología	370
2. Reseña histórica	370
3. Función económica	370
4. Concepto	370
5. Características	371
A) Unilateral.....	371
B) Real	371
C) Gratuito	371
D) Recae sobre cosas fungibles	371
E) Principal	371
F) Nominado	372
6. Disposición de la cosa mutuada	372
7. Requisitos	372

8.Obligaciones de las partes	373
A)Del mutuante	373
B)Del mutuario	373
9.Préstamo con interés	375
10.Mutuo en materia mercantil.....	375
11.Onerosidad del mutuo mercantil	376
12.Obligaciones de las partes	376
A)Del mutuante	376
B)Del mutuario	377
a)Obligación de restituir	377
b)Obligación de pagar intereses	377
13.Clases de intereses	380
A)Remuneratorios	380
B)Moratorios	380
C)Legales	380
D)Convencionales	380
E)Efectivos	380
F)Nominal.....	380
14.Clases de tasas de interés	381
A)Tasa de interés corriente	381
B)Tasa de interés bancario corriente	381
C)Tasa de interés en créditos ordinarios de libre asignación	381
D)Tasa de interés anticipado	381
E)Tasa de interés vencido	381
15.Quién fija las tasas máximas de interés	381
16.Interés de usura	382
17.Intereses sobre intereses	382
18.Reajuste de intereses cuando se han estipulado en una tasa fija y la Superin- tendencia Financiera certifica una tasa inferior	383
19.Contrato de promesa de mutuo	385
20.Diferencia entre el mutuo y el comodato	385

CAPÍTULO XVI

CONTRA TO DE CONSIGNACIÓN O ESTIMATORIO

1. Función económica	386
2.Concepto	386
3.Sujetos	386
A)Consignante	386
B)Consignatario	387
4.Características	387
A)Bilateral.....	387
B)Consensual	387

	PÁG.
C)Oneroso	387
D)De ejecución sucesiva	387
E)Principal.....	387
F)Nominado	387
5.Objeto	387
6.Naturaleza jurídica	388
7.Aspectos relevantes de esta figura contractual.....	388
8.Obligaciones de las partes	389
A)Obligaciones del consignante ("tradens")	389
a)Entregar al consignatario las mercancías objeto del contrato.	389
b)Pagar la comisión acordada	389
B)Obligaciones del consignatario ("accipiens")	389
a)Obligación de conservar las mercancías	389
b)Obligación de vender las mercancías.	390
c) Obligación de pagar el precio	390
9. Terminación del contrato	390

PARTE CUARTA

CONTRATOS ATÍPICOS O NO REGULADOS

LOS CONTRATOS ATÍPICOS	393
1.Los contratos atípicos en el siglo XXI.....	393
2.Interpretación de los contratos atípicos	394

CAPÍTULO I

DISTRIBUCIÓN

1. Etimología y reseña histórica....	399
2.Función económica	400
3.Concepto.....	400
4.Objeto	401
5.Sujetos	401
6.Características.	401
7.Aspectos caracterizantes del contrato.....	402
A)Ejecución	402
B)Delimitación de zona de distribución	402
C)Exclusividad	402
8.Contratos de distribución propiamente dicha	402

	PÁG.
9.Obligaciones y derechos de las partes	404
A)Obligaciones del concedente	404
B)Obligaciones del distribuidor	404
C)Derechos del distribuidor o concedente	404
D)Derechos del distribuidor	405
10.Terminación del contrato	405
A)Vencimiento del plazo	405
B)Por terminación unilateral	405
C)La insolvencia de una de las partes	405
11.Diferencias entre el contrato de distribución y el de concesión y agencia	405

CAPÍTULO II

CONCESIÓN COMERCIAL

1.Etimología y reseña histórica	407
2.Función económica... ..	407
3.Concepto.....	408
4.Sujetos	408
A)Concedente	408
B)Concesionario	408
5.Características	408
A)Consensual.....	408
B)Bilateral	408
C)Conmutativo	409
D)De tracto sucesivo	409
E)Es <i>intuitu personae</i>	409
F)Oneroso.....	409
G)Atípico	409
H)De adhesión	409
6.Efectos del contrato	409
A) Dirección técnica por parte del concedente	409
B) Exclusividad.....	410
C) Duración del contrato....	410
7.Obligaciones de las partes	410
A) Concedente	410
8.Concesionario	412
9.La responsabilidad	414
A)Responsabilidad del concesionario	414
B)Responsabilidad del concedente	414
C)El derecho de repetición contra el concedente	415
10.Terminación del contrato	415
A) Expiración del término de duración	415

B)Terminación unilateral	416
C)Insolvencia de una de las partes	416
11.Clases de concesión	416
A)Concesión propiamente dicha	416
B)Concesión de espacio	416
C)Concesión pública	416
12. Diferencias y elementos comunes entre la agencia, la concesión, la franquicia y la distribución comercial.....	417

CAPÍTULO III

LA FRANQUICIA

1.Etimología y reseña histórica	419
2.Función económica	419
3.Concepto	420
4.Sujetos	422
5.Características	422
A)Consensual.	422
B)Oneroso	422
C)Bilateral	422
D)De ejecución o tracto sucesivo	422
E)"Intuitu personae"	423
F)De cooperación	423
G)Atípico	423
H)Colaboración	423
6.Elementos esenciales del contrato	423
7.Obligaciones de las partes	426
A)Obligaciones del franquiciante	426
B)Obligaciones del franquiciado	427
8.Diversas formas de franquicia	428
A)Franquicia de servicio	428
B)Franquicia de producción o industrial	428
C)Franquicia de distribución	429
9.Legislación aplicable al contrato de franquicia nacional e internacional	430
10.Terminación del contrato de franquicia.....	431
11.Efectos de la terminación del contrato.	432
12.Diferencias con otros contratos (agencia, distribución y licencia)	432
A)Franquicia y agencia	432
B)Franquicia y suministro	433
C)Franquicia y licencia de patente	433

CAPÍTULO IV

CONTRATO DE LICENCIA DE USO DE LA MARCA

1.Función económica.....	434
2.Concepto	434
3.Sujetos	435
A)Licenciante o concedente	435
B)Licenciatarario o concesionario	435
4.Características	435
A)Bilateral.....	435
B)Solemne.....	435
C)Oneroso	435
D)Principal	435
E)Nominado	436
F)De ejecución sucesiva	436
G)Colaboración	436
H)Autónomo	436
I) Exclusividad	436
J) Duración	436
5.Objeto del contrato	436
6.Obligaciones de las partes	437
A)Del licenciante	437
B)Del licenciatarario	437
7.Derechos de las partes	437
A)Del licenciante	437
B)Del licenciatarario	437
8.Cómo se prueba el uso de la marca	437
9.Terminación del contrato	438

CAPÍTULO V

CONTRATO DE "KNOW HOW"

1.Etimología y reseña histórica	439
2.Función económica	439
3.Concepto	439
4.Sujetos	440
5.Objeto del contrato	440
6.Características	441
7.Obligaciones de las partes	441
8.Derechos de las partes	442
9.Causales de terminación	442

CAPÍTULO VI

CONTRATO DE MAQUILA .

1. Origen de la palabra maquila	443
2. Función económica..	444
3. Concepto.....	444
4. Sujetos	445
5. Objeto y características	445
A) Objeto	445
B) Características	445
a) Consensual.....	445
b) Bilateral.....	445
c) Oneroso	445
d) De naturaleza mixta	446
e) Atípico	446
6. Obligaciones de las partes	446
A) Del maquilante o productor.	446
B) Del maquilador, procesador o industrial.....	446
7. Conclusión	447

CAPÍTULO VII

CONTRATO DE "OUTSOURCING"

1. Etimología y reseña histórica.....	448
2. Función económica	448
3. Concepto	449
4. Sujetos	449
5. Características	449
6. Causa del contrato	449
7. Objeto del contrato	450
8. Etapas del contrato	450

CAPÍTULO VIII

CONTRATO DE LLAVE EN MANO

1. Función económica	451
2. Concepto.	451
3. Sujetos	451
4. Características	451
5. Objeto del contrato	452

6.Obligaciones de las partes	452
A)Contratista	452
B)Contratante	452
7.Derechos de las partes	453
8.Causales de terminación	453

CAPÍTULO IX

CONTRATOS DE COLABORACIÓN EMPRESARIAL

1.Introducción	454
2."Joint venture"	454
A)Etimología.....	454
B)Reseña histórica	454
C)Función económica	455
D)Concepto	455
E)"Corporations" y otras asociaciones.....	456
F)Características del contrato	456
a)Atípico ..	456
b)Consensual..	456
c) Oneroso	456
d)Colaboración	456
e)Ejecución sucesiva	457
f)Plurilateral .	457
G)Elementos esenciales del "joint venture"	457
a)La agrupación de personas naturales o jurídicas ..	457
b)No se crea una persona jurídica distinta	457
c) Mantenimiento de la autonomía operativa, económica y jurídica	457
d)"Anirnis cooperandi"	458
e)Gestión conjunta	458
f)Debe ser para la ejecución de un proyecto	458
g)El pago de aportes	458
H)Derechos de las partes	458
I) Obligaciones de las partes	459
J) Clases de "joint venture"	459
3.Consorcios y uniones temporales	459
A)Consorcio	459
a)Etimología	459
b)Concepto.....	460
B)Unión temporal	461
a)Etimología	461
b)Concepto..	461

PARTE QUINTA

CONTRATOS FINANCIEROS

CAPÍTULO I

FIDUCIA MERCANTIL .

1.Etimología y reseña histórica	465
2.Función económica.	465
3.Concepto.....	466
4.Sujetos	466
A)Fideicomitente, constituyente o sector	466
B)El fiduciario (trustee)	466
C)El beneficiario o fideicomisario (cestui que trust)	466
5.Características	467
A)Consensual	467
B)Solemne	467
C)Plurilateral	468
D)De tracto sucesivo	468
E)Oneroso.....	468
F)Típico.....	468
G)Principal	468
H)El fiduciario debe ser un gestor profesional....	468
6.Contratos fiduciarios	479
A)Fiducia mercantil	479
B)Encargo fiduciario	479
C)Fiducia pública	479
7.Obligaciones del fiduciario	479
A)Manejo de los bienes	479
B)Hacer un inventario	480
C)La formación del patrimonio autónomo o especial....	480
D)Llevar la representación judicial y extrajudicial de los bienes	480
E)Rendir cuentas de su gestión	480
F)Entregar los bienes a quien corresponda..	481
8.Obligaciones del fiduciante o fideicomitente	481
A)Pagar la remuneración al fiduciario..	481
B)Reembolsar los gastos	481
9.Derechos del fiduciante	481
A)Los que se hubiere reservado	481
B)Revocar el fideicomiso	481
C)Remoción del fiduciario.....	482
D)Devolución de los bienes	482
E)Rendición de cuentas	482

10. Derechos del beneficiario	482
11. Terminación de la fiducia	483
12. Principales productos y negocios fiduciarios	484
A) Fideicomiso de inversión	484
B) Modalidades de los fondos	484
a) Fondo común ordinario	484
b) Fondos comunes especiales.....	485
c) Fondos comunes especiales en moneda extranjera	485
d) Fondos de inversión de capital extranjero	485
e) Fondos de pensiones voluntarios	485
13. Fiducia de administración	485
A) De emisiones de bonos o de papeles comerciales	485
B) Fiducia de administración y pagos	485
14. La fiducia inmobiliaria....	486
15. Fiducia de titularización (ley 45 de 1990)	486
16. Fiducia en garantía	487
17. Alcance del artículo 1238 del Código de Comercio	489
18. La acción revocatoria concursal. Ley 222 de 1995 de reforma al Código de Comercio	490

CAPÍTULO II

"UNDERWRITING"

1. Etimología y reseña histórica....	491
2. Función económica	491
3. Concepto	492
4. Partes del contrato	493
A) Entidad emisora	493
B) El suscriptor	493
C) El "underwriter"	493
5. Características	493
A) Bilateral.....	493
B) Consensual	494
C) Oneroso.....	494
D) Conmutativo	494
E) Innominado.....	494
F) De ejecución instantánea o de tracto sucesivo, según la modalidad	494
6. Modalidades del contrato de "underwriting"	495
A) El "underwriting" en firme	495
B) "Underwriting" con garantía de suscripción	495
C) "Underwriting" de mejor esfuerzo	496
D) "Underwriting" todo o nada	497

CAPÍTULO III

"FACTORING"

1. Etimología y reseña histórica	498
2. Función económica	498
3. Concepto	499
4. Sujetos	499
5. Características	499
A) Bilateral	499
B) Consensual	499
C) Oneroso	500
D) Principal	500
E) Atípico.....	500
F) De ejecución sucesiva	500
G) De adhesión	500
6. Condiciones	500
A) "Factoring" con recurso	500
B) "Factoring" con notificación....	501
7. Clases de "factoring" ..	501
A) Al vencimiento	501
B) A la vista	501
C) "Factoring" sin notificación....	501
D) "Factoring" internacional.....	501
8. Servicios complementarios	502
9. Obligaciones del factor	502
10. Obligaciones del adherente	502

CAPÍTULO IV

"LEASING" FINANCIERO

1. Etimología y reseña histórica	503
2. Función económica	504
3. Concepto	504
4. Características	505
5. Sujetos	506
6. Obligaciones de las partes	506
A) Obligaciones de la compañía de "leasing"	506
B) Obligaciones del arrendatario, locatario o usuario	506
7. Opción de compra....	507
8. Terminación del contrato	510
9. Clases de "leasing"	510
10. Convención uniforme sobre "leasing" internacional Unidroit	513

11. Convención de Ottawa	513
A) Definición	513
B) Regulación de los contratos	514
C) Normas de orden público internacional.....	514
D) Cláusulas dispositivas más frecuentes en los contratos de "leasing"	515
E) El contrato de adquisición del activo	515
12. Cobertura de los riesgos asociados al "leasing" internacional y agencias internacionales	518
A) Descripción de los riesgos	518
B) Pérdidas derivadas de expropiación o medidas similares	518
C) Guerra, revolución y desórdenes civiles	518
D) Daños resultantes del incumplimiento de contratos	518
E) Entidades aseguradoras	518
13. Modalidades del contrato de "leasing" internacional.....	520
A) Operación directa y pura	520
B) "Leasing" internacional y "subleasing"	521
C) Representación en el "leasing" internacional.	521
D) Comunidad o copropiedad con una sociedad extranjera de "leasing" extranjero	521

CAPÍTULO V

CONTRATOS CELEBRADOS POR MEDIOS ELECTRÓNICOS

1. El comercio electrónico: facilitador de las relaciones contractuales	523
2. Reconocimiento jurídico de los mensajes de datos	525
3. Equivalencia funcional entre mensaje de datos y escrito	526
4. Sustitución de la firma por métodos que permiten identificar quién genera o emite un mensaje de datos (firma electrónica)	527
a) El "password" o clave personal	528
b) Las características biológicas	528
c) Los sistemas de encriptación asimétrica	528
5. Firma digital y firma manuscrita. respaldo de la firma digital por medio de certificados digitales	528
6. Atribución de autoría de los mensajes de datos y admisión de su contenido	532
A) Atribución de los mensajes de datos (art. 16)	532
B) Presunción del origen de un mensaje de datos (art. 17)	532
C) Concordancia entre el mensaje de datos enviado y el mensaje de datos recibido (art. 18)	533
D) Acuse de recibo (ley 527 de 1999, art. 20)	533
E) Atributos jurídicos de una firma digital (art. 28)	533
7. Documento original cuando se utilizan mensajes de datos	534

8.Valor probatorio de los mensajes de datos	535
9.Consecuencias jurídicas de los mensajes de datos	537
10.Tiempo y lugar del envío y recepción de los mensajes de datos	537
A)Tiempo de envío y recepción de los mensajes de datos	538
B)Lugar de envío y recepción de los mensajes de datos	538
11.La oferta y la aceptación en los contratos celebrados por medios electrónicos	539
A)La oferta ..	541
B)Aceptación	542
Índice de disposiciones	543
Índice de materias	551