

CONTRATOS MERCANTILES TEORÍA GENERAL DEL NEGOCIO MERCANTIL

ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN	XVII
INTRODUCCIÓN	XXIII

CAPÍTULO 1

La autonomía de la voluntad y el derecho comercial

1. INTRODUCCIÓN	7.
2. LOS LÍMITES DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD	7
3. LA CRISIS DEL POSTULADO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD	9
4. HACIA UN NUEVO CONCEPTO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD	12
5. LA SITUACIÓN EN EL DERECHO COMERCIAL COLOMBIANO	13
6. LA REALIDAD EN LA VIDA DE LOS COLOMBIANOS..	18
7. EL DERECHO EXTRACTADO DE LOS HECHOS SOCIALES.....	21
8. CONCILIACIÓN DE LA REALIDAD CON LOS PRINCIPIOS ENMARCADOS EN EL CÓDIGO DE COMERCIO	21
9. CONCLUSIÓN.....	26

CAPÍTULO II

Teoría de las obligaciones

1. LA REMISIÓN DIRECTA AL DERECHO DE OBLIGACIONES Y CONTRATOS EN LO CIVIL: LA PIEDRA ANGULAR.....	29
2. LA LIBERTAD DE FORMA	35
3. EL PRINCIPIO DE LA SOLIDARIDAD.....	38
4. EL ABUSO DEL DERECHO	39
4.1. Antecedentes	39
4.2. Evolución de la doctrina.....	41
4.3. Evolución en Colombia.....	44
4.4. Conclusiones	47
5. EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA	48
5.1. Generalidades	48
5.2. El enriquecimiento sin causa en el Código de Comercio	49
5.3. Efecto de la acción de enriquecimiento sin causa	50
5.4. Requisitos de la acción de enriquecimiento.....	51
5.5. Carácter subsidiario de la acción de enriquecimiento	52
5.6. La acción de enriquecimiento del artículo 882.....	52

CAPÍTULO III

El abuso de la personalidad jurídica

1. INTRODUCCIÓN	59
2. LA FORMULACIÓN DE LA TEORÍA EN EL DERECHO COMPARADO	60
3. LA FUNCIÓN ECONÓMICA.....	64
4. LA DIFERENCIA CON FIGURAS AFINES.....	64
5. LA SITUACIÓN EN COLOMBIA	66
6. LA APLICACIÓN DE LA TEORÍA DEL DISREGARD A LAS SOCIEDADES EN GENERAL Y OTROS ENTES CON PERSONALIDAD JURÍDICA EN EL DERECHO COLOMBIANO... ..	69
7. LOS SUPUESTOS PARA EL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA	72
8. LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA	73
9. JURISPRUDENCIA RELACIONADA CON EL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA.	80

CAPÍTULO IV

Teoría general del contrato

1. EL NEGOCIO JURÍDICO COMERCIAL	87
1.1. La noción de contrato en el Código de Comercio	88
1.2. Diferencias entre el negocio jurídico de contraprestación y el negocio de colaboración. .	89
1.3. Conclusión	91
2. EL PERÍODO PRECONTRACTUAL	91
2.1. La voluntad unilateral de contratar	91
2.2. La invitación a contratar	92
2.3. La oferta o propuesta a contratar	93
2.4. La obligatoriedad de la oferta.....	95
2.5. La autonomía de la oferta	96
2.6. El destinatario de la oferta	97
2.7. Modalidad de la oferta.....	98
2.8. La aceptación.....	98
2.9. La formación del contrato.....	102
3. EL CONTRATO DE PROMESA.	104
3.1. Autonomía contractual de la promesa	105
3.2. La regulación de la promesa en el Código Civil.....	105
3.3. Requisitos de la promesa	106
3.4. Efectos del contrato de promesa	107
3.5. El contrato de promesa en el Código de Comercio	107
3.6. Otras opiniones sobre la promesa mercantil del contrato	108
3.7. Conclusiones	115
4. EL PACTO DE PREFERENCIA	116

5. EL PACTO DE EXCLUSIVIDAD	119
5.1. Introducción.....	119
5.2. Licitud o ilicitud de la exclusiva	121
5.3. La situación en Colombia	125

CAPÍTULO V

La responsabilidad precontractual

1. EL POSTULADO JURÍDICO DE LA BUENA FE..	129
2. CONSAGRACIONES DEL PRINCIPIO DE LA BUENA FE EN NUESTRO ORDENAMIENTO JURÍDICO	131
3. LA PRUEBA DE LA BUENA FE	133
4. LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL	133
5. CONTENIDO DEL DEBER DE BUENA FE	134

CAPÍTULO VI

Contratos mercantiles con arras

1. NOCIÓN DE LAS ARRAS	139
2. DIFERENCIAS CON LA CLÁUSULA PENAL	139
3. CLASES DE ARRAS	140
4. CLASES DE ARRAS EN EL CÓDIGO DE COMERCIO.....	142

CAPÍTULO VII

Contratos mercantiles con cláusula penal

1. LA PREVISIÓN LEGAL DE LAS CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO	143
2. LA PREVISIÓN CONVENCIONAL DE LAS CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO	145
3. DEFINICIÓN DE LA CLÁUSULA PENAL	147
4. UTILIDAD PRÁCTICA DE LA CLÁUSULA PENAL.....	148
5. EFECTOS DE LA CLÁUSULA PENAL.	150

CAPÍTULO VIII

Cláusula de imprevisión contractual

1. INTRODUCCIÓN.....	157
2. FUNDAMENTOS DE LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN	159
3. REGULACIÓN DE LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN	163
4. REQUISITOS PARA LA APLICACIÓN DE LA IMPREVISIÓN	166
5. RECURSOS DEL DEUDOR ANTE CIRCUNSTANCIAS DE IMPREVISIÓN	171
6. JURISPRUDENCIA	172

CAPÍTULO IX

La representación voluntaria

1. INTRODUCCIÓN.....	177
2. CONCEPTO.....	178

3. LA REPRESENTACIÓN EN EL DERECHO COMERCIAL COLOMBIANO	179
4. FACULTADES DEL REPRESENTANTE.	181
5. FORMAS DE LA REPRESENTACIÓN	182
6. EFECTOS DE LA ACTUACIÓN DEL REPRESENTANTE	182
7. EXTRALIMITACIÓN DEL REPRESENTANTE	183
8. LA REPRESENTACIÓN Y LAS SANCIONES AL NEGOCIO JURÍDICO	184
9. LA SANCIÓN A LA EXTRALIMITACIÓN DEL REPRESENTANTE Y LA JURISPRUDENCIA	186
10. LA REPRESENTACIÓN Y LA JURISPRUDENCIA	191

CAPÍTULO X

Intereses comerciales en Colombia

1. INTRODUCCIÓN.	197
2. INTERESES CONVENCIONALES	198
2.1. ¿Cuál es el límite de las partes para pactar intereses remuneratorios?	200
2.2. Crítica a las diferentes posiciones	206
2.3. Conclusión sobre el límite para pagar intereses en el plazo	209
2.4. Sanción por sobrepasar esos límites	211
2.5. ¿Cuál es el límite de las partes para pactar intereses de mora?	213
3. INTERESES LEGALES	216
4. INTERESES CORRIENTES.	217
5. SIMULACIÓN DE INTERESES.	222
6. INTERESES MORATORIOS E INDEXACIÓN	228
7. INTERESES MORATORIOS y CLÁUSULA PENAL	232
8. ANATOCISMO O INTERÉS COMPUESTO	235

CAPÍTULO XI

Cesión de posición contractual

1. INTRODUCCIÓN.	249
2. NATURALEZA JURÍDICA Y DIFERENCIA CON FIGURAS AFINES	250
3. CONTRATOS CESIBLES	253
4. FORMAS DE HACER LA CESIÓN DEL CONTRATO	255
5. EFECTOS DE LA CESIÓN DE POSICIÓN CONTRACTUAL	255
6. JURISPRUDENCIA	257

CAPÍTULO XII

Sanción del negocio jurídico mercantil

1. PRESENTACIÓN	259
2. LA INEFICACIA	261
2.1. En sentido amplio	261
2.2. En sentido estricto	262

2.3. Ineficacia sui géneris	262
3. LA INEXISTENCIA	265
3.1. Planteamiento general	265
3.2. Inexistencia en el Código Civil Colombiano	268
3.3. Inexistencia en el Código de Comercio	271
4. LAS NULIDADES.....	275
4.1. La invalidez	276
4.2. La nulidad del contrato	277
4.3. Especies de nulidad.	278
4.4. Características de los actos nulos y anulables	279
4.5. La nulidad absoluta y sus supuestos	282
4.6. La anulabilidad y sus supuestos	284
4.7. La nulidad parcial.....	286
5. LA INOPONIBILIDAD	288
6. LA CONVERSIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO	301
6.1. Introducción.....	301
6.2. Fundamento de la conversión	304
6.3. Crítica al artículo 904 del Código de Comercio	307
6.4. Presupuestos de la conversión	309
6.5. La conversión en la inexistencia, la nulidad y la anulabilidad	311
6.5.1. Conversión e inexistencia	311
6.5.2. Conversión y nulidad	314
6.5.3. Conversión y anulabilidad	315

CAPÍTULO XIII

La interpretación del contrato

1. INTRODUCCIÓN A LA TEORÍA DE LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO.	317
2. LA INTERPRETACIÓN EN EL DERECHO	320
2.1. Interpretación en las diferentes ciencias	320
2.2. Interpretación de la ley e interpretación del contrato	321
2.3. Interpretación del testamento..	322
3 LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO EN EL DERECHO CIVIL	324
3.1. La interpretación y el derecho civil	324
3.2. El objeto fundamental de la interpretación	324
3.3. La autonomía de la voluntad y la interpretación del negocio jurídico	325
4. LA NORMA INTERPRETATIVA y SU CARÁCTER.....	327
4.1. Origen de los preceptos interpretativos	327
4.2. La naturaleza jurídica de las normas interpretativas	328

4.3. Las normas interpretativas en el Código Civil.....	329
5. LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO EN EL CÓDIGO DE NAPOLEÓN	334
6. EL DESTINATARIO DE LA NORMA INTERPRETATIVA	336
7. LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO MERCANTIL	338
8. LA FUNCIÓN INTERPRETATIVA DE LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DE- RECHO.	339
9. LA INTERPRETACIÓN EN EL CONTRATO POR ADHESIÓN	344
10. LA FUNCIÓN INTERPRETATIVA y SU ATAQUE EN CASACIÓN.....	350
11. LA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO Y LOS DERECHOS FUNDAMEN- TALES	353

CAPÍTULO XIV

La responsabilidad civil contractual o extracontractual

1. INTRODUCCIÓN	355
2. RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y RESPONSABILIDAD EXTRACONTRAC- TUAL.	356
3. REQUISITOS	366
3.1. El hecho contrario a derecho	366
3.2. La imputabilidad	370
3.2.1. Imputabilidad subjetiva	372
3.2.2. Imputabilidad objetiva	373
3.3. El daño	377
3.4. La relación causal	378
4. LAS EXIMENTES DE RESPONSABILIDAD	379
4.1. Clasificación de las eximentes de responsabilidad	380
4.1.1. La inculpabilidad	381
5.1. El daño emergente y el lucro cesante	381
4.1.2. La no autoría	382
4.1.3. La causa extraña	382
4.1.3.1. La fuerza mayor y el caso fortuito	384
4.1.3.2. La fuerza mayor.	389
4.1.3.3. El hecho de un tercero	389
4.1.3.4. La culpa de la víctima	391
4.1.4. Las Causas de justificación	391
4.2. La carga de la prueba	392
4.3. Las eximentes convencionales	393
Cláusulas que agravan la responsabilidad	394
Cláusulas que atenúan la responsabilidad	394
Cláusulas de irresponsabilidad	395

Condonación de la responsabilidad	395
---	-----

CAPÍTULO XV

Tendencias de la responsabilidad contractual

1. INTRODUCCIÓN.....	411
2. LA PROBLEMÁTICA EN TORNO A LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL ...	413
2.1. Ámbito de la responsabilidad contractual	413
2.2. El redimensionamiento del deber de buena fe	414
2.3. Responsabilidad y exoneración	418
2.4. Tesis objetivas y subjetivas de la responsabilidad	420
3. LAS NUEVAS TENDENCIAS. ANÁLISIS DESDE UNA PERSPECTIVA ECONÓ- MICA	421
4. LA SITUACIÓN EN COLOMBIA..	424
5. RESPONSABILIDAD POSTCONTRACTUAL	426
6. LA CRISIS DE LA NOCIÓN DE CULPA	430
7. REVALUACIÓN DE ALGUNOS POSTULADOS DE LA RESPONSABILIDAD	442
7.1. Rompimiento de la solidaridad cuando concurren varios responsables	442
7.2. La identidad del sujeto pasivo del daño.....	443
7.3. El daño y la reparación integral.....	447
7.4. El daño a la vida de relación: indemnización con fundamento en la equidad.	452
7.5. Pérdida de chance.....	462
7.6. La graduación de la culpa en la responsabilidad contractual y el deber de buena fe....	468
7.7. La nueva visión de la relación de causalidad..	468
8. RESPONSABILIDAD DE FABRICANTES Y DISTRIBUIDORES. LA DENOMINADA RESPONSABILIDAD EX CONSTITUTIONES.....	469

CAPÍTULO XVI

Responsabilidad de los administradores

1. INTRODUCCIÓN	479
1.1. El régimen general del Código Civil y el Código de Comercio	479
1.2. La finalidad de la reforma introducida en la Ley 222 de 1995	479
1.3. Otras disposiciones que se refieren al régimen de responsabilidad de los administradores	480
1.3.1. Sociedades financieras y aseguradoras.....	480
1.3.2. Las empresas de servicios públicos	481
2. LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES A PARTIR DE LA LEY 222 DE 1995	481
3. LOS ADMINISTRADORES DE LAS EMPRESAS	482
4. LOS DEBERES DE LOS ADMINISTRADORES.....	483
5. EL RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES	487

5.1. Se trata de una responsabilidad personal!	488
5.2. Se trata de una responsabilidad patrimonial	489
5.3. Se trata de una responsabilidad solidaria	489
5.4. Deben concurrir los elementos de toda responsabilidad civil.....	490
5.4.1. Un hecho contrario a derecho	490
5.4.2. Una imputación	491
5.4.3. Un daño.....	494
5.4.4. Un nexo causal entre el hecho y el daño.....	494
5.5. Las eximentes de responsabilidad	494
6. LAS ACCIONES DE RESPONSABILIDAD CIVIL	495
7. JURISPRUDENCIA	496
ÍNDICE ANALÍTICO... ..	499
BIBLIOGRAFÍA	503