

# CONTRATOS MERCANTILES: CONTRATOS TÍPICOS

## INDICE GENERAL

### CAPÍTULO I

#### El contrato de suministro

|  |    |
|--|----|
| 1. INTRODUCCIÓN .....  | 1  |
| 2. FUNCIÓN ECONÓMICA.....  | 2  |
| 3. NATURALEZA JURÍDICA Y CARACTERÍSTICAS.. .....                                 | 4  |
| 4. DIFERENCIA DEL SUMINISTRO CON ALGUNAS FIGURAS AFINES .....                    | 5  |
| 5. CLASES DE SUMINISTRO .....  | 10 |
| 6. LAS PRESTACIONES DE LAS PARTES.....   | 11 |
| 7. CUANTÍA DEL SUMINISTRO.....   | 11 |
| 8. PLAZO PARA LAS PRESTACIONES DEL PROVEEDOR....                                 | 13 |
| 9. EL PRECIO DEL SUMINISTRO.....   | 14 |
| 10 CLÁUSULAS ESPECIALES.....   | 16 |
| 10.1. La cláusula de exclusividad en el contrato de suministro.....              | 16 |
| 10.1.1. Antecedentes en el derecho colombiano .....                              | 16 |
| 10.1.2. La discusión acerca de la validez de las cláusulas de exclusividad. .... | 18 |
| 10.1.3. La situación en Colombia a partir de la Ley de Competencia Desleal... .. | 22 |
| 10.2. Pacto de preferencia.....  | 25 |
| 11. TERMINACIÓN DEL CONTRATO.....  | 26 |
| 12. LA INTEGRACIÓN NORMATIVA DEL SUMINISTRO .....                                | 28 |

### CAPÍTULO II

#### El contrato de transporte

|  |    |
|--|----|
| 1. INTRODUCCIÓN....  | 29 |
| 2. CONCEPTO DE CONTRATO DE TRANSPORTE .....                  | 31 |
| 11.1. Concepto .....   | 34 |
| 11.2. Modalidades del transporte terrestre de personas ..... | 34 |
| 11.3. Elementos del contrato .....                           | 36 |
| 11.3.1. Los sujetos .....                                    | 37 |
| 11.3.2. Capacidad .....                                      | 39 |
| 11.3.3. El consentimiento .....                              | 40 |
| 11.3.4. El objeto de contrato .....                          | 41 |
| 11.3.5. El precio o flete .....                              | 45 |

|   |     |
|---|-----|
| 11.4. Forma y prueba del contrato .....   | 45  |
| RESPONSABILIDAD POR DAÑOS A PERSONAS Y COSAS EN EL CONTRATO DE TRANSPORTE ..... | 45. |
| 12.1. Introducción .....  | 49. |
| EL CONTRATO DE TRANSPORTE Y LA RELACIÓN DE TRANSPORTE .....                     | 53. |
| CLASES DE TRANSPORTE .....  | 55. |
| MERCANTILIDAD DEL TRANSPORTE .....  | 55. |
| LA ACTIVIDAD TRANSPORTISTA Y EL INTERVENCIONISMO ESTATAL .....                  | 57. |
| LAS EMPRESAS DEL TRANSPORTE .....   | 58. |
| NATURALEZA JURÍDICA DEL CONTRATO DE TRANSPORTE .....                            | 59. |
| CARACTERÍSTICAS DEL CONTRATO DE TRANSPORTE .....                                | 61. |
| TRANSPORTE TERRESTRE DE COSAS .....   | 62. |
| 10.1. Concepto .....  | 62. |
| 10.2. Sujetos que intervienen .....   | 64. |
| 10.3. El comisionista de transporte .....                                       | 64. |
| 10.4. La carta de porte .....   | 64. |
| 10.5. Efectos del contrato de transporte terrestre de cosas .....               | 65. |
| 10.5.1. Obligaciones del remitente .....  | 66. |
| 10.5.2. Derechos del remitente .....  | 66. |
| 10.5.3. Obligaciones del transportador. ....                                    | 68. |
| 10.5.4. Derechos del transportador .....  | 71. |
| 10.5.5. Obligaciones del destinatario .....                                     | 71. |
| 10.5.6. Derechos del destinatario .....   | 72. |
| 10.6. Factura cambiaria de transporte .....                                     | 72. |
| 10.7. Remesa terrestre de carga .....   | 73. |
| TRANSPORTE TERRESTRE DE PASAJEROS .....   | 73. |
| La imputabilidad .....  | 76. |
| 12.1.3. El daño.....  | 82  |
| 12.1.4. La relación causa!.....   | 83  |
| 12.2. Responsabilidad contractual y responsabilidad extracontractual .....      | 84  |
| 12.3. Fundamento jurídico de la responsabilidad del transportador .....         | 87  |
| 12.4. La situación en el derecho comercial colombiano .....                     | 90  |
| 12.5. Las eximentes de responsabilidad .....                                    | 95  |
| 12.5.1. Eximentes de responsabilidad generales .....                            | 95  |
| 12.5.2. La fuerza mayor y el caso fortuito.....                                 | 97  |
| 12.5.3. La fuerza mayor.....  | 100 |
| 12.5.4. La apreciación de la fuerza mayor .....                                 | 103 |
| 12.5.5. La pluralidad de causas: teoría de la equivalencia de condiciones ..... | 105 |

|  |     |
|--|-----|
| 12.5.6. Vicio propio o inherente de la cosa transportada.....                                    | 107 |
| 12.5.7. El hecho de la víctima, es decir, del pasajero, del remitente o del destinatario .....   | 108 |
| 12.5.8. La carga de la prueba .....  | 108 |
| 12.5.9. Las eximentes convencionales .....   | 109 |
| 12.6. Prescripción de las acciones provenientes del contrato de transporte .....                 | 110 |
| 12.7. Eximentes especiales de responsabilidad en el contrato de transporte de cosas.....         | 111 |
| 12.7.1. Embalaje deficiente .....  | 111 |
| 12.7.2. Periodo de responsabilidad.....  | 111 |
| 12.8. El daño y su indemnización.....  | 112 |
| 12.9. Normas especiales en el caso del transporte terrestre de pasajeros .....                   | 114 |
| 12.9.1. Periodo de responsabilidad .....   | 115 |
| 12.9.2. Casuística.....  | 116 |
| 12.9.3. La reparación del daño .....   | 118 |
| 12.10. Transporte combinado .....  | 120 |
| 12.11. Responsabilidad en el contrato de transporte aéreo .....                                  | 121 |
| 12.11.1. Introducción.....   | 121 |
| 12.11.2. Regulación internacional del transporte aéreo de personas .....                         | 123 |
| 12.11.3. Transporte aéreo de pasajeros.....  | 128 |
| 12.11.4. Conclusiones sobre la responsabilidad en el transporte aéreo nacional de personas ..... | 128 |
| 12.11.5. La jurisprudencia en el transporte aéreo de pasajeros por muerte o lesiones .....       | 132 |
| 12.11.6. La responsabilidad por retardo en el transporte de pasajeros .....                      | 142 |
| 12.11.7. Lineamientos sobre responsabilidad en transporte aéreo en el proyecto de 1958 ....      | 142 |
| 12.11.8. El transporte de equipaje .....   | 145 |
| 12.11.9. Transporte aéreo de cosas.....  | 145 |
| 12.11.10. Responsabilidad en el transporte aéreo de cosas .....                                  | 147 |
| 12.11.11. Transporte aéreo nacional de cosas .....   | 147 |
| 12.11.12. Transporte aéreo internacional de cosas .....  | 147 |
| 12.12. El contrato de transporte y los Incoterms en las ventas a distancia .....                 | 149 |
| Clases de Incoterms. ....  | 151 |
| 13. JURISPRUDENCIA E MATERIA DE TRANSPORTE EN TODAS SUS MODALIDADES.....                         | 156 |

### CAPÍTULO III

#### El contrato de mandato mercantil

|   |     |
|---|-----|
| 1. CONCEPTO.....                        | 197 |
| 2. CARÁCTER COMERCIAL DEL MANDATO ..... | 197 |
| 3. CARACTERÍSTICAS.....                 | 199 |
| 4. MANDATO Y REPRESENTACIÓN .....       | 201 |
| 5. EXTENSIÓN DEL MANDATO .....          | 206 |

|  |     |
|--|-----|
| 6. PROFESIONALIDAD DEL MANDATARIO.....   | 207 |
| 7. EFECTOS DEL CONTRATO .....  | 208 |
| 7.1. Remuneración del mandato .....  | 208 |
| 7.2. Reembolso de los dineros del mandante .....                                     | 209 |
| 7.3. Rendición de cuentas de la gestión cumplida .....                               | 210 |
| 7.4. Delegación del mandato. ....  | 212 |
| 8. DERECHO AL PAGO DE SUS CRÉDITOS Y DERECHOS DE PREFERENCIA<br>DEL MANDATARIO ..... | 213 |
| 9. SUSPENSIÓN DEL MANDATO .....  | 214 |
| 10. TERMINACIÓN DEL MANDATO .....  | 214 |
| 11. RESPONSABILIDAD DEL MANDATARIO .....   | 217 |
| 12. LOS RIESGOS POR PÉRDIDA DE LA COSA .....   | 218 |
| 13. LAS ESPECIES DEL MANDATO MERCANTIL .....   | 219 |

#### CAPÍTULO IV

##### El contrato de agencia mercantil

|  |     |
|--|-----|
| 1. UBICACIÓN EN EL MANDATO .....   | 221 |
| 1.1. Antecedentes .....  | 221 |
| 1.2. Regulación legislativa .....  | 222 |
| 1.3. La legislación colombiana .....   | 224 |
| 1.4. Falta de técnica legislativa en su ubicación .....  | 229 |
| 1.5. Conclusiones sobre el criterio de la Corte Suprema de Justicia .....  | 231 |
| 2. LAS PRESTACIONES A LA TERMINACIÓN DE LA AGENCIA .....   | 232 |
| 2.1. La posición de la jurisprudencia sobre el carácter de la prestación e indemnización que<br>consagra el artículo 1324..... | 242 |
| 2.2. El examen de exequibilidad del artículo 1324.....   | 248 |
| 3. LA FUNCIÓN ECONÓMICA DE LA AGENCIA MERCANTIL .....  | 249 |
| 4. ALGUNOS ASPECTOS REGULADOS DE LA AGENCIA COMERCIAL .....  | 249 |
| 4.1. Agencia mercantil y exclusividad.....   | 249 |
| 4.2. Agencia y registro mercantil .....  | 251 |
| 4.3. La aplicación de la legislación colombiana.....   | 251 |
| 4.4. El derecho de retención y privilegio .....  | 253 |
| 4.5. La integración normativa de la agencia comercial .....  | 253 |
| 4.6. Agencia y prescripción .....  | 254 |
| 5. LA AGENCIA MERCANTIL DE HECHO .....   | 254 |
| 5.1. Introducción .....  | 254 |
| 5.2. Concepto .....  | 259 |
| 5.3. Elementos .....   | 259 |
| 5.3.1. El encargo .....  | 259 |

|   |     |
|---|-----|
| 5.3.2. En beneficio ajeno .....   | 260 |
| 5.3.3. La representación .....  | 261 |
| 5.3.4. La independencia .....   | 261 |
| 5.4. Agencia de hecho y otros contratos .....   | 261 |
| 5.5. Normas de la agencia contractual aplicables a la agencia de hecho .....  | 262 |
| 5.5.1. Las normas relativas al derecho a la remuneración del agente .....   | 262 |
| 5.5.2. En cuanto a la exclusividad .....  | 262 |
| 5.5.3. La prestación final y la eventual indemnización que se consagran en el artículo 1324 del Código de Comercio..... | 263 |
| 5.5.4. La aplicación exclusiva de la legislación colombiana .....   | 263 |
| 5.5.5. La disposición que concede al agente derecho de retención y privilegio .....                                     | 263 |
| 5.6. Jurisprudencia relacionada con la agencia contractual y su incidencia en la agencia de hecho .....                 | 264 |
| 5.7. Conclusión sobre la agencia de hecho .....   | 271 |
| 6. LAS NORMAS SOBRE AGENCIA Y SU APLICACIÓN EN EL TIEMPO.....   | 271 |
| 6.1. La ley del contrato.....   | 271 |
| 6.2. Las prestaciones al finalizar la agencia .....   | 273 |
| 7. LA AGENCIA MERCANTIL Y SU EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL .....  | 274 |
| 8. RECOMENDACIONES .....  | 299 |

## CAPÍTULO V

### El contrato de comisión

|   |     |
|---|-----|
| 1. ANTECEDENTES.....                        | 303 |
| 2. CONCEPTO.....                            | 305 |
| 3. FUNCIÓN ECONÓMICA .....                  | 306 |
| 4. NATURALEZA JURÍDICA .....                | 308 |
| 5. EFECTOS DEL CONTRATO .....               | 309 |
| 5.1. Obligaciones del comisionista.....     | 309 |
| 5.2. Facultades del comisionista .....      | 314 |
| 5.3. Responsabilidad del comisionista ..... | 317 |
| 5.4. Obligaciones del comitente....         | 318 |
| EXTINCIÓN DEL CONTRATO .....                | 321 |
| COMISIÓN DE GARANTÍA .....                  | 321 |
| 8. COMISIÓN DE BOLSA.....                   | 323 |
| 9. CONTRATOS DE UNDERWRITTING .....         | 331 |
| 9.1. Underwriting en firme.....             | 332 |
| 9.2. Underwriting de garantía .....         | 332 |
| 9.3. Underwriting de mejor esfuerzo..       | 332 |
| 10. LA COMISIÓN DE TRANSPORTE .....         | 333 |

## CAPÍTULO VI

### El contrato de preposición

|   |     |
|---|-----|
| 1. CONCEPTO.....                                  | 337 |
| 2. ANTECEDENTES .....                             | 338 |
| 3. NATURALEZA JURÍDICA .....                      | 339 |
| 4. CALIDADES DEL FACTOR .....                     | 342 |
| 5. EL REGISTRO DEL CONTRATO .....                 | 342 |
| 6. ATRIBUCIONES DEL FACTOR .....                  | 343 |
| 7. OBLIGACIONES DEL FACTOR .....                  | 345 |
| 8. PROHIBICIONES DEL FACTOR .....                 | 348 |
| 9. RESPONSABILIDAD DEL FACTOR .....               | 348 |
| 10. TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE PREPOSICIÓN ..... | 348 |
| 11. JURISPRUDENCIA.....                           | 349 |

## CAPÍTULO VII

### El contrato de corretaje

|   |     |
|---|-----|
| 1. ANTECEDENTES.....  | 351 |
| 2. CONCEPTO .....   | 353 |
| 3. NATURALEZA JURÍDICA .....  | 356 |
| 3.1. La naturaleza contractual del corretaje .....                      | 356 |
| 3.2. La autonomía contractual del corretaje .....                       | 359 |
| 3.3. La mediación es un contrato principal.....                         | 360 |
| 3.4. Diferencia con figuras afines .....                                | 360 |
| 3.5. Conclusión .....   | 361 |
| 4. FUNCIÓN ECONÓMICA .....  | 361 |
| 5. PARTES QUE INTERVIENE EN EL CORRETAJE .....                          | 362 |
| 6. OBLIGACIONES DE LAS PARTES. ....                                     | 364 |
| 6.1. Obligaciones del corredor .....                                    | 364 |
| 6.1.1. Responsabilidad del corredor .....                               | 367 |
| 6.2. Obligaciones de quien hace el encargo al corredor .....            | 368 |
| 7. LO QUE DEBEMOS ENTENDER POR CONTRATO CELEBRADO .....                 | 371 |
| 8. DEBE SUBSISTIR JURÍDICAMENTE EL NEGOCIO CELEBRADO .....              | 371 |
| 9. DEBE EXISTIR IDENTIDAD ENTRE EL CONTRATO MEDIADO Y EL CELEBRADO..... | 373 |
| 10. EXTINCIÓN DEL CORRETAJE .....                                       | 373 |
| 11. JURISPRUDENCIA .....  | 374 |

## CAPÍTULO VIII

### El contrato estimatorio

|   |     |
|---|-----|
| 1. ANTECEDENTES y FUNCIÓN ECONÓMICA .....           | 379 |
| 2. CONCEPTO .....                                   | 380 |
| 3. NATURALEZA JURÍDICA .....                        | 382 |
| 4. CARACTERÍSTICAS.....                             | 385 |
| 5. CONSIGNACIÓN y REPRESENTACIÓN .....              | 386 |
| 6. LOS RIESGOS y LA DISPOSICIÓN SOBRE LA COSA ..... | 387 |
| 7. EFECTOS DEL CONTRATO .....                       | 389 |
| 7.1. Las obligaciones del consignante .....         | 389 |
| 7.2. Las obligaciones del consignatario .....       | 390 |
| 8. TERMINACIÓN DEL CONTRATO .....                   | 392 |

## CAPÍTULO IX

### El contrato de cuentas en participación

|  |     |
|--|-----|
| 1. ANTECEDENTES .....                              | 393 |
| 2. FUNCIÓN ECONÓMICA .....                         | 395 |
| 3. CONCEPTO.....                                   | 396 |
| 4. NATURALEZA JURÍDICA .....                       | 399 |
| 5. CARACTERÍSTICAS.....                            | 403 |
| 6. EFECTOS DEL CONTRATO.....                       | 404 |
| 6.1. Obligaciones de los partícipes inactivos..... | 404 |
| 6.2. Obligaciones del partícipe activo .....       | 406 |
| 7. PLURALIDAD DE GESTIONES .....                   | 410 |
| 8. EXTINCIÓN DEL CONTRATO.....                     | 410 |
| 9. EFECTOS DE LA TERMINACIÓN DEL CONTRATO .....    | 413 |

## CAPÍTULO X

### El contrato de arrendamiento de locales comerciales

|   |     |
|---|-----|
| 1. INTRODUCCIÓN .....   | 415 |
| 2. EL CONCEPTO DE PROPIEDAD COMERCIAL .....   | 417 |
| 3. FUNDAMENTO DE LA PROPIEDAD COMERCIAL.....  | 418 |
| 4. NATURALEZA JURÍDICA DE LA PROPIEDAD COMERCIAL .....  | 419 |
| 5. LA REGULACIÓN EN NUESTRO DERECHO .....   | 420 |
| 5.1. La renovación del contrato .....   | 420 |
| 5.2. Derecho de recuperación del local.....   | 425 |
| 5.2.1. La primera causal se refiere al incumplimiento del contrato por parte del arrendatario | 425 |
| 5.2.2. Respecto de la segunda causal.....   | 427 |
| 5.2.3. Con relación a la tercera causal. ....   | 427 |
| 5.2.4. El desahucio .....   | 428 |
| 5.2.5. Forma del desahucio.....   | 428 |

|  |     |
|--|-----|
| 5.2.6. La desocupación del inmueble .....  | 429 |
| 5.3. Obligaciones del arrendador que se niega a renovar el contrato .....              | 429 |
| 5.4. Indemnizaciones a que puede tener derecho el arrendatario .....                   | 430 |
| 5.5. Carácter contractual de la obligación de reparación a cargo del propietario. .... | 431 |
| 5.6. Carácter imperativo de las disposiciones .....                                    | 436 |
| 6. LOS ARRENDAMIENTOS DE LOCALES COMERCIALES Y EL CONTROL<br>DE ARRENDAMIENTOS.....    | 436 |
| 7. Los LOCALES COMERCIALES Y LAS ENTIDADES DE DERECHO PÚBLICO .....                    | 437 |

## CAPÍTULO XI

### El contrato de cuenta corriente mercantil

|   |     |
|---|-----|
| 1. INTRODUCCIÓN. ....   | 439 |
| 2. NOCIÓN FUNDAMENTAL .....   | 440 |
| 3. CONCEPTO DEL CONTRATO .....  | 441 |
| 4. FUNCIÓN ECONÓMICA Y UTILIDAD. ....                                     | 441 |
| 5. DISTINCIONES NECESARIAS .....  | 442 |
| 6. NATURALEZA JURÍDICA .....  | 443 |
| 7. CARACTERÍSTICAS DEL CONTRATO .....                                     | 444 |
| 7.1. Elemento intencional del contrato .....                              | 445 |
| 7.2. Las remesas de las partes .....                                      | 445 |
| 7.3. Facultatividad, libertad y reciprocidad de las remesas. ....         | 448 |
| 7.4. Efectos del contrato de cuenta corriente....                         | 449 |
| 7.4.1. Transformación de las remesas en partidas de la cuenta. ....       | 449 |
| 7.4.2. No hay efecto novatorio en la inscripción en cuenta corriente..... | 451 |
| 7.4.3. La compensación .....  | 453 |
| 7.4.4. Indivisibilidad de la cuenta corriente .....                       | 454 |
| 7.4.5. Productividad de intereses .....                                   | 456 |
| 7.4.6. Inaplicabilidad de las reglas sobre imputación de pagos.....       | 456 |
| 8. INCLUSIÓN DE LA CUENTA DE CRÉDITOS CONTRA TERCEROS .....               | 457 |
| 9. EL CIERRE DE LA CUENTA .....   | 457 |
| 10. TERMINACIÓN DEL CONTRATO DE CUENTA CORRIENTE.....                     | 459 |
| 11. JURISPRUDENCIA .....  | 460 |

## CAPÍTULO XII

### El mutuo mercantil

|                         |     |
|-------------------------|-----|
| INTRODUCCIÓN.....       | 463 |
| CONCEPTO.....           | 464 |
| FUNCIÓN ECONÓMICA ..... | 466 |
| CARACTERÍSTICAS.. ..... | 467 |

|   |     |
|---|-----|
| 4.1. Contrato real .....  | 467 |
| 4.2. El mutuo es un contrato traslativo de dominio .....            | 472 |
| 4.3. El mutuo es un contrato unilateral .....                       | 472 |
| 4.4. El mutuo es un contrato de ejecución sucesiva o diferida ..... | 473 |
| 4.5. El mutuo es un contrato oneroso por naturaleza .....           | 473 |
| 4.6. Es un contrato principal .....                                 | 474 |
| 4.7. Puede ser de libre discusión o de adhesión .....               | 474 |
| 5. EFECTOS DEL CONTRATO .....                                       | 474 |
| 5.1. Obligaciones del mutuuario .....                               | 474 |
| 5.1.1. La obligación de restitución .....                           | 474 |
| 5.1.2. La restitución anticipada. ....                              | 475 |
| 5.1.3. Cláusulas aceleratorias del plazo .....                      | 475 |
| 5.1.4. La restitución con la entrega de títulos valores .....       | 476 |
| 5.1.5. La obligación de pagar intereses .....                       | 477 |
| 6. EL MUTUO Y LA TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN .....                     | 486 |
| 7 TERMINACIÓN DEL MUTUO .....                                       | 492 |
| 8. ASPECTOS PROCESALES DEL MUTUO .....                              | 492 |
| 8.1. El mutuo y la tutela .....                                     | 492 |
| 8.2. El mutuo y el derecho a la vivienda digna.....                 | 494 |
| 9. JURISPRUDENCIA. ....   | 501 |
| ÍNDICE ANALÍTICO.....   | 519 |
| BIBLIOGRAFÍA .....  | 525 |