

---

---

**JAIME ALBERTO ARRUBLA PAUCAR**

*Profesor titular y emérito de la Universidad Pontificia Bolivariana; profesor invitado en las Universidades Javeriana, Los Andes, Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario, Externado de Colombia y San Buenaventura.*

# CONTRATOS MERCANTILES

## TOMO II

CONTRATOS ATÍPICOS

Tercera edición

1998

BIBLIOTECA JURÍDICA



## ÍNDICE GENERAL

Presentación.....	9
<b>Teoría general de los contratos atípicos .....</b>	<b>21</b>
I. Introducción .....	21
II. El tipo .....	22
III. La tipicidad .....	24
IV. El tipo y la tipicidad contractual .....	25
V. La clasificación de los contratos en típicos y atípicos.....	28
VI. Crítica a la clasificación tradicional .....	30
VII. El fundamento de los contratos atípicos .....	32
VIII. Régimen jurídico aplicable a los contratos atípicos.....	33
1. Teorías doctrinales.....	33
2. La posición de la jurisprudencia.....	34
3. El criterio que permite la ley comercial.....	35
IX. La clasificación en contratos nominados e innominados .....	44
X. La clasificación de los contratos atípicos .....	48
XI. La causa en el negocio atípico .....	49
<b>Contratos de adhesión .....</b>	<b>51</b>
I. Introducción .....	51
II. La problemática actual en la contratación.....	62

III. Las nuevas formas de contratación .....	67
1. Contrato por adhesión a condiciones generales.....	67
2. En busca de un concepto sobre los contratos de adhesión a condiciones generales.....	69
IV. Problemas y ventajas de la contratación estándar .....	71
V. En búsqueda de soluciones.....	76
1. Los derechos del consumidor .....	76
2. Los derechos fundamentales de los consumidores .....	78
3. El interés del consumidor como un interés colectivo o difuso .....	79
4. La protección del consumidor en el derecho privado .....	79
VI. La posibilidad de protección al consumidor en el derecho de los contratos .....	84
VII. La situación en Colombia .....	92
VIII. Los proyectos de reforma.....	102
IX. Conclusiones y recomendaciones.....	105
<b>Contrato de <i>leasing</i> .....</b>	<b>107</b>
I. Introducción .....	107
II. Función económica.....	109
III. Descripción de la operación.....	111
IV. Naturaleza jurídica.....	112
V. Características.....	120
VI. Clases de <i>leasing</i> .....	121
1. <i>Leasing</i> inmobiliario .....	123
2. <i>Leveraged leasing</i> .....	127
3. <i>Cross border leasing</i> .....	127
4. <i>Leasing</i> en sindicación .....	128

VII. Definición del contrato.....	128
VIII. La sociedad <i>leasing</i> .....	129
IX. La cosa objeto de contrato .....	131
X. El precio.....	132
XI. El plazo <i>leasing</i> .....	133
XII. Forma del contrato.....	135
XIII. Aspectos precontractuales .....	136
XIV. Obligaciones y derechos de las partes.....	139
1. Obligaciones de la dadora <i>leasing</i> .....	139
2. Obligaciones del usuario <i>leasing</i> .....	141
XV. La extinción del contrato de <i>leasing</i> .....	146
1. Extinción normal.....	146
2. Opciones para el tomador.....	147
3. Extinción anormal.....	150
4. La pérdida total del bien.....	150
5. Declaración judicial que termina el contrato .....	151
XVI. La insolvencia de las partes contratantes .....	151
XVII. La quiebra del cliente tomador.....	154
XVIII. La liquidación o la quiebra de la sociedad dadora.....	155
XIX. Jurisprudencia .....	155
1. <i>Leasing</i> : contrato atípico .....	156
2. Elementos esenciales del <i>leasing</i> .....	156
<b>Contrato de <i>factoring</i></b> .....	159
I. Introducción .....	159
II. Función económica.....	161
III. El <i>factoring</i> como un conjunto de servicios .....	163

IV. Descripción de la operación.....	165
V. Naturaleza jurídica.....	167
VI. Diferencia con figuras afines .....	169
1. Con el descuento bancario .....	169
2. Con la compra de cartera.....	170
3. Con el arrendamiento de servicios.....	171
VII. Clases de <i>factoring</i> .....	171
VIII. Partes intervinientes.....	173
IX. Concepto del contrato.....	175
X. Forma del contrato .....	177
XI. Aspectos precontractuales.....	178
XII. Obligaciones y derechos de las partes .....	178
1. Obligaciones del cliente .....	179
2. Obligaciones del factor.....	181
XIII. La extinción del contrato.....	183
1. La terminación normal del contrato .....	183
2. La terminación anormal del contrato .....	183
a. El incumplimiento de una de las partes en cual- quiera de sus obligaciones contractuales .....	184
b. La quiebra de una de las partes .....	184
c. La disolución de la sociedad parte del contrato.....	184
d. La terminación por mutuo acuerdo.....	184
XIV. El <i>factoring</i> y el concordato.....	185
XV. Conclusiones .....	185
<b>Contrato de <i>underwriting</i></b> .....	187
I. Introducción .....	187

II. Factores que han intervenido para desalentar el mercado de valores .....	189
III. Función económica .....	190
IV. Concepto de <i>underwriting</i> .....	191
V. Descripción de la operación.....	193
VI. Naturaleza jurídica.....	194
VII. Partes intervinientes .....	196
VIII. Clases de <i>underwriting</i> .....	203
IX. Etapa precontractual .....	205
X. Obligación de las partes.....	207
1. De la entidad encargante .....	207
2. Del <i>underwriter</i> .....	208
XI. Responsabilidad de la encargante (emisora).....	209
XII. Responsabilidad del <i>underwriter</i> .....	209
XIII. <i>Underwriting</i> y derecho de suscripción preferente.....	210
XIV. Títulos valores que pueden ser objeto del contrato.....	210
XV. <i>Underwriting</i> y oferta pública.....	213
XVI. Conclusiones .....	214
<b>Los contratos de colaboración empresaria.....</b>	<b>217</b>
I. Introducción .....	217
II. Antecedentes.....	220
1. En la jurisprudencia norteamericana.....	220
2. En el derecho español.....	221
3. En Francia .....	221
4. En la legislación Italiana .....	222
5. En Argentina .....	222

6. En el Brasil .....	223
7. En Portugal.....	223
III. Algunas modalidades de la participación empresarial .....	223
1. <i>Joint venture</i> .....	223
a. Introducción .....	223
b. Origen .....	224
c. Concepto .....	225
d. Función económica.....	225
e. Clases de <i>joint venture</i> .....	227
f. Naturaleza jurídica.....	228
g. Diferencia con figuras afines.....	229
1) <i>Joint venture</i> y cuentas en participación.....	229
2) <i>Joint venture</i> y sociedad de hecho .....	230
h. Obligaciones de las partes .....	232
i. Responsabilidad.....	233
j. Terminación .....	235
2. Agrupaciones de colaboración.....	235
a. Introducción.....	235
b. Función económica.....	235
c. Concepto .....	237
d. Características.....	237
e. Naturaleza jurídica.....	238
f. Efectos del contrato.....	240
g. Terminación del contrato.....	241
3. Unión transitoria de empresas.....	241
a. Introducción.....	241
b. Función económica.....	242

c. Concepto .....	242
d. Naturaleza jurídica.....	243
e. Características .....	244
f. Efectos del contrato.....	245
g. Terminación del contrato.....	245
4. Los grupos de interés económico .....	246
a. Introducción .....	246
b. Función económica.....	246
c. Concepto .....	247
d. Naturaleza jurídica.....	247
e. Características.....	249
5. El consorcio .....	250
a. Introducción .....	250
b. Concepto .....	251
c. Naturaleza jurídica.....	252
d. Características.....	253
e. Terminación del consorcio .....	253
IV. Los contratos de colaboración empresaria en el derecho colombiano.....	254
1. Introducción .....	254
2. Naturaleza jurídica .....	255
3. Diferencias con figuras afines.....	257
a. Con la sociedad de hecho .....	257
b. Con las figuras atípicas de sociedad comercial.....	258
c. Con el contrato de cuentas en participación .....	258
4. Características .....	258
5. Responsabilidad.....	259

6. La cesión del contrato .....	261
7. El registro mercantil de los consorcios .....	261
8. Un intento de regulación.....	262
V. Conclusiones.....	264
<b>Los contratos de concesión mercantil.....</b>	<b>265</b>
I. Introducción .....	265
II. Antecedentes.....	266
III. Función económica.....	267
IV. Concepto .....	270
V. Naturaleza jurídica.....	273
1. Compraventa especial.....	273
2. Venta con monopolio .....	276
3. Venta con suministro .....	276
4. La concesión mercantil como licencia de marca.....	277
5. La concesión como contrato de mandato o de comisión .....	278
6. La concesión como contrato de agencia mercantil .....	279
7. La concesión como contrato normativo.....	280
8. La concesión como contrato preliminar.....	282
9. Conclusiones sobre la naturaleza jurídica .....	283
VI. Características.....	283
VII. Clases de concesión.....	286
1. La concesión propiamente dicha.....	286
2. El <i>franchising</i> .....	286
a. El <i>engineering</i> .....	287
b. El <i>marketing</i> .....	287
3. Concesión de espacio .....	288

VIII. Obligaciones de las partes.....	289
1. Del concedente .....	289
a. Entregar al concesionario los bienes objeto de la concesión .....	289
b. Pagar la comisión .....	290
c. Asumir el costo de los reclamos de clientes que atienda el concesionario.....	291
d. Suministrar al concesionario, los accesorios y repues- tos que requiera para el servicio de postventa .....	291
e. Obligación de no concurrencia con el concesionario.....	291
f. Obligación de exclusividad a favor del concesionario .....	292
g. La de realizar y entregar los medios de mercadeo.....	292
h. La de conceder el uso del espacio .....	292
2. Del concesionario .....	293
a. Promover la venta de los productos del concedente.....	293
b. Prestar el servicio de postventa.....	293
c. Permitir al concedente la vigilancia de la concesión.....	293
d. La exclusividad .....	294
e. Pagar las regalías y participaciones .....	294
f. Obligación de respetar las formas y publicidad del concedente .....	295
IX. Responsabilidad en el contrato de concesión.....	295
1. Responsabilidad frente al comprador del producto.....	295
a. Responsabilidad del concesionario .....	295
b. Responsabilidad del concedente .....	296
2. Responsabilidad entre las partes.....	298

X. Terminación del contrato.....	299
1. Expiración del término de duración.....	299
2. Por desahucio unilateral.....	302
3. La insolvencia de una de las partes .....	302
Bibliografía.....	303
Índice alfabético de materias.....	311