

COLECCIÓN
ENSAYOS N° 7

Distorsión funcional del contrato de reaseguro tradicional

—Examen de algunas estipulaciones y mecanismos que menoscaban la autonomía del seguro originario y que alteran el auténtico *rol* inicialmente asignado a ambos contratos—

Carlos Ignacio Jaramillo J.

Profesor de Derecho Comparado del Seguro,
Profesor de Historia de las Instituciones de Derecho Privado
y Presidente de la Asociación Colombiana de Derecho de Seguros
ACOLDESE —Sección Nacional de AIDA—

PONTIFICIA UNIVERSIDAD JAVERIANA 1999
FACULTAD DE CIENCIAS JURÍDICAS

ASOCIACIÓN INTERNACIONAL DE DERECHO DE SEGUROS
COMITÉ IBERO-LATINOAMERICANO DE AIDA-CILA

ACOLDESE
ASOCIACIÓN COLOMBIANA
DE DERECHO DE SEGUROS




ASSOCIATION INTERNATIONALE
DE DROIT DES ASSURANCES

ÍNDICE

PRESENTACIÓN	15
PRÓLOGO: PROF. BERNARDO BOTERO MORALES	23
CIRCULAR N° 45 DE LA ASOCIACIÓN COLOMBIANA DE DERECHO DE SEGUROS, ACOLOSE	27

CAPÍTULO PRIMERO

CUESTIÓN PREVIA: PLAN QUE SE DESARROLLARÁ

CAPÍTULO SEGUNDO

PRECISIÓN TERMINOLÓGICA:
REASEGURO TRADICIONAL

CAPÍTULO TERCERO

BREVE EXAMEN DE ALGUNOS PRINCIPIOS O
POSTULADOS INFORMADORES DEL REASEGURO
TRADICIONAL

1.	El principio de la buena fe	52
2.	El principio de la debida y oportuna información	63
3.	El principio de la gestión directa del ‘riesgo’ por parte del asegurador	70
4.	El principio de la comunidad de suerte	75

CAPÍTULO CUARTO

LA AUTONOMÍA DE LAS RELACIONES EMERGENTES DEL SEGURO Y DEL REASEGURO. ENUNCIADO GENERAL

CAPÍTULO QUINTO

DISTORSIONES CONVENCIONALES Y EXCEPCIONES LEGALES AL CARÁCTER AUTONÓMICO DEL CONTRATO DE SEGURO ORIGINARIO: SU CONEXIÓN NEGOCIAL CON EL REASEGURO (*EX CONTRACTU* Y *EX LEGE*)

5.1.	Preliminares	100
5.2.	Enunciación de las principales estipulaciones de origen convencional	106
5.3.	Proyección, examen individual y eficacia de las mismas	109
	5.3.1. Cláusulas de cooperación y de control	109
	A. Cláusulas que establecen un deber de información en torno a las modificaciones que conciernen al seguro originario	110
	B. Cláusulas de ajuste o liquidación del siniestro	119

C. Cláusulas referentes al pago de la prestación asegurada	129
5.3.2. Cláusulas de pago simultáneo (<i>simultaneous payment clauses</i>)	162
5.3.3. Cláusulas relativas a la insolvencia del asegurador (<i>insolvency clauses</i>)	179
5.3.4. Cláusulas <i>cut-through</i>	181
5.3.5. Cláusulas que establecen la prevalencia absoluta de los términos del reaseguro frente al clausulado del contrato de seguro originario	205

CAPÍTULO SEXTO

OTRAS OPERACIONES Y ACTUACIONES DE CARÁCTER DISTORSIONADOR

6.1. El <i>fronting</i> (reaseguro total o semitotal)	214
6.2. La progresiva constitución de sociedades cautivas	230
6.3. La hiperactiva participación del asegurado en la colocación del reaseguro y en la determinación de su contenido y de sus condiciones de carácter económico	234

CAPÍTULO SÉPTIMO

PRIMORDIALES CONSECUENCIAS DERIVADAS DE LA DISTORSIÓN TELEOLÓGICA DEL REASEGURO TRADICIONAL

7.1.	La desnaturalización del reaseguro tradicional	241
7.2.	La ineficacia del negocio jurídico asegurativo	246
7.3.	La redefinición de la naturaleza jurídica del negocio reasegurativo	250
7.4.	La floración de un contrato o relación de coaseguro	258
7.5.	El surgimiento de un contrato de reaseguro simulado	266
7.6.	La generación de una acción directa en cabeza del asegurado original	270
7.7.	La celebración de un contrato de mandato entre reasegurador y reasegurado	286
7.8.	Otras consecuencias	307
7.8.1.	Generación en la comunidad asegurada de una desconfianza en el sistema o mercado asegurador	308
7.8.2.	Alteración funcional de la labor asegurativa encomendada al asegurador	310
7.8.3.	Profundización del distanciamiento entre aseguradores y reaseguradores	312
7.8.4.	Tendencia a controlar determinados aspectos de la actividad reaseguradora por parte del estado: un control menos moderado	315
	BIBLIOGRAFÍA	323
	ÍNDICE DE AUTORES	341
	ÍNDICE ALFABÉTICO DE MATERIAS	347