

ARBITRAJE COMERCIAL

NACIONAL E INTERNACIONAL

2ª EDICIÓN

Corregida y aumentada

MARCO GERARDO MONROY CABRA

The logo for the publisher Legis, featuring the word "LEGIS" in a bold, serif font, centered between two horizontal wavy lines that resemble stylized water or a bridge.

ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN	17
--------------------	----

Primera parte ARBITRAJE DE DERECHO PRIVADO INTERNO

CAPÍTULO I Caracteres generales del arbitraje interno

A. DEFINICIÓN	23
B. FUNDAMENTO	24
C. CARACTERÍSTICAS	27
D. VENTAJAS E INCONVENIENTES	27
1. Ventajas	27
a) <i>Mayor garantía en la decisión</i>	27
b) <i>Mayor especialidad</i>	27
c) <i>Lentitud del procedimiento ordinario</i>	28
d) <i>Deseo de no dar publicidad a las divergencias</i>	28
2. Inconvenientes	28
E. CLASES DE ARBITRAJE	29
1. En derecho internacional público	29
2. Privado interno y arbitraje privado internacional	30
a) <i>Nacionalidad de las partes</i>	32
b) <i>Domicilio o residencia de las partes</i>	32
c) <i>Nacionalidad de los árbitros</i>	33
3. <i>Ad hoc</i> e institucional	34
4. En Derecho y en equidad	34
5. Arbitraje voluntario y forzoso	34
F. NATURALEZA JURÍDICA DEL ARBITRAJE	34
1. Doctrina contractual	34
2. Doctrina jurisdiccional	34
3. Doctrina mixta	35

G.	HISTORIA DEL ARBITRAJE	37
1.	Sociedades primitivas	37
2.	El arbitraje en Roma	38
3.	Derecho eclesiástico	39
4.	Edad Media	39
5.	Edad moderna	39
H.	EL ARBITRAJE EN AMÉRICA	40
I.	LA LEY MODELO DE ARBITRAJE DE LA <i>UNCITRAL</i> O <i>CNUDMI</i>	45
J.	EL ARBITRAJE COMO MEDIO ALTERNATIVO DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS	45
K.	ARBITRAJE Y CONCILIACIÓN	45
L.	LEGISLACIÓN COMPARADA SOBRE ARBITRAJE EN DERECHO	49

CAPÍTULO II

El arbitraje en Colombia

A.	HISTORIA DEL ARBITRAJE	57
B.	JURISPRUDENCIA EN MATERIA DE ARBITRAJE	58
1.	Sentencia de mayo 26 de 1969	58
2.	Sentencia de agosto 26 de 1976	59
3.	Sentencia de julio 28 de 1977	60
4.	Sentencia de enero 31 de 1985	60
5.	Sentencia de marzo 20 de 1986	60
6.	Sentencia de octubre 30 de 1986	61
7.	Sentencia de marzo 21 de 1991	62
8.	Sentencia de diciembre 12 de 1991	63
9.	Sentencia C-294 de julio de 1995 de la Corte Constitucional sobre posibilidad del arbitraje en procesos ejecutivos.	64
10.	Sentencia C-431 de la Corte Constitucional de 28 de septiembre de 1995 sobre medidas cautelares en proceso arbitral.	65
11.	Sentencia de 29 de febrero de 1996 de la Sala de Casación Civil de la Corte Suprema de Justicia que concedió el <i>exequátur</i> de una sentencia inglesa dictada a pesar de la existencia del pacto arbitral en los contratos objeto del litigio. 66	
12.	Sentencia C-347 de 23 de julio de 1997 de la Corte Constitucional relativa al arbitraje internacional	69
C.	EL ARBITRAJE EN MATERIA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA	71
1.	Introducción	71

2.	Principios de la solución de controversias contractuales administrativas	73
D.	NATURALEZA DEL ARBITRAJE EN COLOMBIA	77
E.	NORMATIVA DEL ARBITRAJE EN COLOMBIA	78

CAPÍTULO III
Los árbitros

A.	NATURALEZA	81
B.	DESIGNACIÓN	81
C.	NÚMERO	83
D.	NACIONALIDAD	83
E.	CALIDADES	83
F.	FACULTADES	84
G.	AMIGABLES COMPONEDORES O ARBITRADORES	84
H.	ARBITRAJE TÉCNICO	85
I.	FORMA DE HACER LA DESIGNACIÓN	85
J.	IMPEDIMENTOS Y RECUSACIONES	85
	1. Causales	85
	2. Oportunidad	87
	3. Procedimiento	87
	4. Suspensión del proceso arbitral	88
K.	RESPONSABILIDAD	88
L.	REMUNERACIÓN	89

CAPÍTULO IV
Bases contractuales del arbitraje

A.	ETAPAS DEL ARBITRAJE INTERNO	93
B.	CLÁUSULA COMPROMISORIA	93
	1. Concepto	94
	2. Naturaleza jurídica	94
	3. Requisitos de la cláusula compromisoria	95
	a) <i>Requisitos de los sujetos</i>	95
	b) <i>Requisitos del objeto</i>	95
	c) <i>Requisitos de forma</i>	96
	d) <i>La cláusula compromisoria en los contratos de adhesión</i>	97

C. MATERIA ARBITRABLE	98
1. Introducción	98
2. Cuestiones no susceptibles de arbitraje	98
D. EFECTOS DEL PACTO ARBITRAL	100

CAPÍTULO V

Proceso arbitral

A. DACIÓN Y RECEPCIÓN DE LOS ÁRBITROS	105
B. PROCEDIMIENTO ARBITRAL	105
1. Duración	107
2. Lugar del arbitraje	107
3. Instalación del tribunal arbitral	107
4. Arbitraje cuando existe un proceso judicial en curso	108
5. Citación de las partes para audiencia	109
6. Cuantía	109
7. Pretensiones de las partes	110
8. Trámite inicial	110
9. Primera audiencia	111
10. Medidas cautelares	113
a) <i>La inscripción del proceso en cuanto los bienes sujetos a registro</i>	113
b) <i>El secuestro de los bienes muebles</i>	114
11. Alegaciones y laudo arbitral	114
12. Inscripciones y protocolización del laudo arbitral	115
13. Incidentes en el proceso arbitral	115
14. Recurso de anulación	115
a) <i>Competencia y término para interponer el recurso</i>	116
b) <i>El recurso de anulación no suspende la ejecución del laudo arbitral</i>	116
c) <i>Causales de anulación del laudo arbitral</i>	116
d) <i>Trámite del recurso de anulación</i>	117
e) <i>Contenido de la sentencia del tribunal Superior</i>	118
15. Ejecución del laudo arbitral	118
16. Recurso de revisión	118
a) <i>Procedencia del recurso</i>	118
b) <i>Causales de revisión</i>	118
c) <i>Competencia</i>	119

d) <i>Término para interponer el recurso</i>	120
e) <i>Trámite del recurso de revisión</i>	120
f) <i>Medidas cautelares</i>	121
g) <i>Contenido de la sentencia</i>	122
17. Terminación del proceso arbitral	122
18. Control del procedimiento arbitral	123

Segunda parte
ARBITRAJE PRIVADO INTERNACIONAL

CAPÍTULO VI
Regulación jurídica del arbitraje privado internacional

A. FUENTES DEL ARBITRAJE PRIVADO INTERNACIONAL	129
B. LOS TRATADOS SOBRE ARBITRAJE	130
1. Tratado de Derecho Procesal Internacional, suscrito en el primer Congreso de Montevideo sobre Derecho Internacional Privado, de 1889	130
2. Convenio entre España y Colombia para la ejecución de las sentencias civiles, de 30 de mayo de 1908	131
3. Protocolo de Ginebra de 1923 sobre cláusulas de arbitraje	131
4. Convenio de Ginebra, de 26 de septiembre de 1927, relativo a la ejecución de las sentencias extranjeras	133
5. Código de Derecho Internacional Privado o Código Bustamante	135
6. Séptima Conferencia Internacional Americana de 1933	137
7. Comisión Interamericana de Arbitraje Comercial	138
8. Tratado de Derecho Procesal Internacional de Montevideo, de 1940, adoptado en el Segundo Congreso de Derecho Internacional Privado de Montevideo, de 1939-1940	138
9. Convención sobre el reconocimiento y ejecución de las sentencias arbitrales extranjeras, de Nueva York, de 10 de junio de 1958	140
a) <i>Introducción</i>	140
b) <i>Características</i>	140
c) <i>Contenido de la convención</i>	141
10. Convención Europea sobre el Arbitraje Privado	146
11. Convenio sobre arreglo de diferencias relativas a inversiones entre Estados y nacionales de otros Estados, de Washington, del 18 de marzo de 1965	150

12. Convenio de Moscú del 26 de mayo de 1972	152
13. Convención Interamericana sobre Arbitraje Comercial Internacional de Panamá, de 1975	153
a) <i>Introducción</i>	153
b) <i>Análisis de la Convención</i>	154
1) Acuerdo de las partes	154
2) Nombramiento de los árbitros	154
3) Procedimiento	155
4) Fuerza ejecutiva y reconocimiento de las sentencias	156
5) Denegación del reconocimiento y la ejecución de las sentencias	157
14. Convención interamericana sobre eficacia extraterritorial de las sentencias y laudos arbitrales extranjeros, Montevideo, 1979	159
a) <i>Introducción</i>	159
b) <i>Análisis de la convención</i>	159
—Ámbito de aplicación	159
—Requisitos para la eficacia extraterritorial de las sentencias y laudos arbitrales extranjeros	161
—Documentos exigidos	161
— <i>Exequátur</i> parcial	162
—Beneficio de pobreza	162
—Procedimiento	162

CAPÍTULO VII

El arbitraje institucional

A. RECONOCIMIENTO DEL ARBITRAJE ADMINISTRATIVO	165
B. FUNCIONES Y CARACTERÍSTICAS DE LAS INSTITUCIONES DE ARBITRAJE	167
C. LA CORTE DE ARBITRAJE DE LA CÁMARA DE COMERCIO INTERNACIONAL	168
D. ASOCIACIÓN AMERICANA DE ARBITRAJE INTERNACIONAL	170
E. REGLAMENTO DE ARBITRAJE DE LA <i>UNCITRAL</i> O <i>CNUDMI</i>	172
F. COMISIÓN INTERAMERICANA DE ARBITRAJE COMERCIAL, <i>CIAC</i>	173
G. EL ARBITRAJE INSTITUCIONAL EN COLOMBIA	175

CAPÍTULO VIII
Pacto arbitral

A.	CONCEPTO	179
B.	DERECHO COMPARADO	179
	1. Argentina	179
	2. Bolivia	180
	3. Brasil	180
	4. Colombia	180
	5. Costa Rica	181
	6. Chile	181
	7. Ecuador	181
	8. El Salvador	182
	9. España	182
	10. Guatemala	182
	11. Honduras	182
	12. México	182
	13. Nicaragua	184
	14. Panamá	184
	15. Paraguay	184
	16. Perú	185
	17. República Dominicana	185
	18. Uruguay	185
	19. Venezuela	186
C.	CONVENCIÓNES INTERNACIONALES	187
D.	LEY MODELO SOBRE ARBITRAJE COMERCIAL INTERNACIONAL DE LA UNCITRAL, ADOPTADA EL 21 DE JUNIO DE 1985	188
E.	LEY APLICABLE AL PACTO ARBITRAL	189
	1. Ley única aplicable o diversidad de leyes	189
	2. El derecho positivo de las convenciones internacionales	190
	a) <i>Acuerdos de Ginebra</i>	190
	b) <i>Convenciones de Nueva York de 1958 y europea de 1961</i>	190
	c) <i>Convención de Panamá de 1975</i>	190
F.	CAPACIDAD DE LAS PARTES	191
G.	OBJETO ARBITRABLE	192

CAPÍTULO IX

El proceso arbitral

A.	EL PROCESO ARBITRAL	197
B.	NOMBRAMIENTO DE LOS ÁRBITROS	197
C.	CAPACIDAD DE LOS ÁRBITROS	201
D.	LA NACIONALIDAD DE LOS ÁRBITROS	201
E.	COMPETENCIA ARBITRAL	202
F.	FACULTAD DE LOS ÁRBITROS PARA LA FIJACIÓN DEL DERECHO APLICABLE AL FONDO DEL LITIGIO	203
	1. Convenio de Europa de 1961	203
	2. Sistemas para determinar las reglas de conflicto utilizables	204
	a) <i>El sistema de conflictos de la ley de arbitraje</i>	204
	b) <i>El sistema de conflictos de la ley de autonomía</i>	204
	c) <i>El sistema de conflictos del Estado de la sede arbitral</i>	205
	d) <i>El sistema de reglas de conflicto elegido libremente por los árbitros</i>	205
G.	LEY APLICABLE AL PROCEDIMIENTO ARBITRAL	207
H.	MEDIDAS CAUTELARES	207
I.	PRINCIPIOS DE PROCEDIMIENTO ARBITRAL	208
	1. Autonomía del procedimiento arbitral respecto de las leyes nacionales	208
	2. El principio de la controversia	208
	3. El principio inquisitivo y de verdad material, oralidad y escritura	208
	a) <i>Libertad de plazos y formas de procedimiento</i>	208
	b) <i>Libertad de pruebas</i>	209
	c) <i>Libertad de postulación y de dirección técnica</i>	209
J.	FASES DEL PROCEDIMIENTO	209
	1. Fase de alegaciones y contraalegaciones	209
	2. Fase de instrucción	210
	3. Terminación del procedimiento	210

CAPÍTULO X

La eficacia del laudo arbitral internacional

A.	EFICACIA DE COSA JUZGADA	213
B.	RECONOCIMIENTO Y EJECUCIÓN DE LAUDOS ARBITRALES EXTRANJEROS	213
	1. El régimen de los acuerdos de Ginebra	213

2.	Convención de Nueva York de 1958	215
	a) <i>Introducción</i>	215
	b) <i>Requisitos</i>	215
3.	Convención de Panamá de 1975	217
4.	Convenio sobre el arreglo de diferencias relativas a inversiones entre Estados y nacionales de otros Estados, de Washington, 18 de marzo de 1965	217
5.	Tratado de Derecho Procesal Internacional de Montevideo, del 11 de enero de 1889, adoptado en el Primer Congreso de Montevideo de 1889-1890	219
6.	Tratado de Derecho Procesal Internacional, del 19 de marzo de 1940	219
7.	Código Bustamante	221
	a) <i>Procedencia del exequátur</i>	222
	b) <i>Requisitos</i>	222
	c) <i>Procedimiento</i>	222
	d) <i>Ejecución</i>	223
8.	Convenio entre España y Colombia para la ejecución de sentencias civiles, suscrito el 30 de mayo de 1908	223
9.	Convención interamericana sobre eficacia extraterritorial de las sentencias y laudos arbitrales extranjeros, suscrita en Montevideo, Uruguay, el 8 de mayo de 1979	224
	a) <i>Ámbito de aplicación</i>	224
	b) <i>Requisitos</i>	225
	c) <i>Documentos de comprobación</i>	225
	d) <i>Exequátur parcial</i>	226
	e) <i>Beneficio de pobreza</i>	226
	f) <i>Procedimiento</i>	226
C.	EL RECONOCIMIENTO Y EJECUCIÓN DE LAUDOS ARBITRALES EXTRANJEROS EN COLOMBIA	226
	1. <i>Ámbito de aplicación</i>	226
	2. <i>Reciprocidad</i>	226
	3. <i>Requisitos</i>	227
	4. <i>Procedimiento</i>	228

CAPÍTULO XI
Arbitraje entre Estados respecto de controversias
de naturaleza privada

A.	CONSIDERACIÓN GENERAL	233
B.	TRATADOS BILATERALES DE INVERSIÓN	233

C.	ACUERDOS EJECUTIVOS DE INCENTIVO A LA INVERSIÓN (OPIC)	234
D.	EL ORGANISMO MULTILATERAL DE GARANTÍA DE INVERSIONES (MIGA)	235
E.	LAS DOCTRINAS DRAGO Y CALVO	236
F.	CONVENCIÓN SOBRE ARREGLO DE DIFERENCIAS RELATIVAS A INVERSIONES ENTRE ESTADOS Y NACIONALES DE OTROS ESTADOS	238

CAPÍTULO XII

Regulación colombiana del arbitraje internacional

A.	IMPORTANCIA DEL ARBITRAJE COMERCIAL INTERNACIONAL	245
B.	EL ARBITRAJE INTERNACIONAL	245
1.	Concepto de arbitraje	245
2.	Clase de arbitraje internacional	246
3.	Arbitraje de derecho internacional público	246
4.	Arbitraje entre Estados respecto de controversias de naturaleza privada	247
5.	Arbitraje entre un Estado y agentes económicos del otro sobre negocios internacionales de naturaleza privada	248
6.	Internacionalidad del arbitraje	248
7.	Definición de la Ley modelo sobre arbitraje comercial internacional de la Comisión de las Naciones Unidas para el derecho Mercantil Internacional (Cnudmi)	249
8.	Definición de arbitraje internacional en la ley colombiana	249
C.	ARBITRAJE EXTRANJERO	254
D.	ARBITRAJE DOMÉSTICO	254
E.	NORMATIVA APLICABLE AL ARBITRAJE INTERNACIONAL	254
F.	EL ARBITRAJE INTERNACIONAL SE RIGE POR TRATADOS PÚBLICOS	256
G.	ARBITRAJE INTERNACIONAL EN LOS CONTRATOS ESTATALES	256
H.	RECONOCIMIENTO Y EJECUCIÓN DE LAUDOS ARBITRALES EXTRANJEROS E INTERNACIONALES	256
I.	SENTENCIA C-347 DE 1997 DE LA CORTE CONSTITUCIONAL	259
J.	NO ES POSIBLE OTORGAR EL <i>EXEQUÁTUR</i> SI EL JUEZ EXTRANJERO PROFIRIÓ SENTENCIA A PESAR DE LA SENTENCIA DEL PACTO ARBITRAL	259

SUPLEMENTO

1.	Textos Legales	263
2.	Tratados Internacionales	285