

N.º 70

TESIS DE GRADO



Universidad
Externado
de Colombia

FACULTAD DE DERECHO

Jorge Alberto Padilla Sánchez

*Aproximación al tratamiento
de las cláusulas de reducción
de responsabilidad
en el crédito sindicado*

Universidad Externado de Colombia

CONTENIDO

INTRODUCCIÓN	13
CAPÍTULO PRIMERO	
CLÁUSULAS DE REDUCCIÓN DE RESPONSABILIDAD Y SISTEMA FINANCIERO	17
1. El concepto de cláusula de reducción de responsabilidad	18
1.1. Derecho inglés	22
2. Evolución histórica de las cláusulas de reducción de responsabilidad	25
2.1. Derecho romano	26
2.1.1. La rigidez de la tipicidad	26
2.1.2. La aceptación de las cláusulas de reducción de responsabilidad	30
2.1.3. Límites a las cláusulas de reducción de responsabilidad en el derecho romano	32
2.2. El origen de las cláusulas de reducción en el derecho inglés	35
2.3. Derecho contemporáneo	37
3. Generalidades sobre las cláusulas de reducción de responsabilidad: ventajas y desventajas	41
4. Los pilares de las cláusulas de reducción de responsabilidad	44
4.1. El principio de autonomía privada	45
4.2. El principio de reparación integral	48
4.3. El principio de la buena fe	52
4.4. Derecho inglés	57
5. Problemática alrededor de las cláusulas de reducción de responsabilidad	65
5.1. La adherencia judicial al principio de libertad contractual	65
5.2. Los contratos de adhesión	67
5.3. La posición dominante y el desequilibrio contractual	70
5.4. Cláusulas de reducción de responsabilidad como cláusulas abusivas	75
5.4.1. La cláusula de reducción de responsabilidad envuelve un desequilibrio normativo	78
5.4.2. La cláusula de reducción de responsabilidad debe producir un desequilibrio significativo e injustificado en la relación contractual	79

5.4.3. Análisis de las circunstancias particulares	81
5.5. Derecho inglés	83
6. Límites a la validez y exigibilidad de las cláusulas de reducción de responsabilidad	88
6.1. Planteamiento general	88
6.2. La Ley 1328 de 2009	97
6.3. Especial mención al derecho inglés	101
6.3.1. Las <i>Exemption Clauses</i> en el derecho inglés: su incorporación y construcción	101
6.3.2. Límites previstos por el derecho inglés	107

CAPÍTULO SEGUNDO

LAS CLÁUSULAS DE REDUCCIÓN DE RESPONSABILIDAD

EN EL CONTRATO DE CRÉDITO SINDICADO	113
1. Origen y evolución	114
2. Utilidad del crédito sindicado dentro del mercado financiero internacional	119
3. Concepto y naturaleza jurídica	122
3.1. Qué es el crédito sindicado	123
3.1.1. Elementos del contrato	126
3.1.1.1. El sindicado: pluralidad de acreedores	126
3.1.1.2. Multiplicidad de créditos: independencia de los créditos a favor de los prestamistas	128
3.1.1.3. Acuerdo contractual único: la unidad de actuación	131
3.1.1.4. La posición y obligaciones del deudor	134
3.2. Naturaleza jurídica del crédito sindicado	136
4. Las partes del crédito sindicado	140
4.1. Deudor financiero	140
4.2. Banco líder	143
4.3. Banco agente	144
4.4. Bancos del sindicado	146
5. Formación del sindicado	147
5.1. El otorgamiento del mandato	147
5.2. La sindicación en sentido estricto (<i>Syndication</i>)	149
5.3. La celebración del contrato (<i>Signing</i>)	150

6.	Tipos de crédito sindicado	151
6.1.	Rotativo (<i>Term loan facility</i>)	152
6.2.	<i>Revolving loan facility</i>	152
7.	Obligaciones y responsabilidades de las partes	153
7.1.	Obligaciones y responsabilidades del banco líder	153
7.1.1.	Obligaciones del banco líder	154
7.1.2.	Responsabilidad del banco líder	155
7.1.2.1.	Responsabilidad por negligencia	156
7.1.2.2.	Responsabilidad por engaño y fraude	159
7.1.2.3.	Responsabilidad por error bajo el <i>Misrepresentation Act 1967</i>	160
7.1.2.4.	Responsabilidad por incumplimiento de deberes fiduciarios	161
7.1.2.5.	Responsabilidad por conformación del sindicado	162
7.2.	Obligaciones y responsabilidades del banco agente	162
7.2.1.	Obligaciones del banco agente	162
7.2.2.	Responsabilidad del banco agente	163
8.	Validez y aplicación de cláusulas de reducción de responsabilidad en el contrato de crédito sindicado	167
8.1.	Cláusulas de reducción de responsabilidad del banco líder	169
8.1.1.	Relaciones entre el banco líder y los demás bancos	170
8.1.1.1.	Exclusión de responsabilidad del contenido del <i>information memorandum</i>	171
8.1.1.2.	Exclusión de responsabilidad frente al contenido del acuerdo de crédito	179
8.1.2.	Relaciones entre el banco líder y el deudor financiero	181
8.1.2.1.	Exclusión de responsabilidad por la no aprobación del crédito por parte de cada banco	182
8.1.2.2.	¿Obligación de medio o de resultado?	184
8.2.	Cláusulas de reducción de responsabilidad del banco agente	184
8.2.1.	Relaciones entre el banco agente y los demás bancos	185
8.2.1.1.	Exclusión de responsabilidad respecto del contenido del acuerdo de crédito	185
8.2.1.2.	Exclusión de responsabilidad frente a los demás documentos financieros	187

8.2.1.3. Cláusulas que excluyen de responsabilidad por incumplimiento del deber de revelar información	188
8.2.2. Relaciones entre el banco agente y el deudor financiero	189
8.2.2.1. El banco agente es agente de los demás bancos y no del deudor	189
8.2.2.2. El desembolso de sumas de dinero por parte del banco agente sin verificación de cumplimiento de los demás bancos	190
8.3. Cláusulas que buscan limitar la responsabilidad del banco líder y del banco agente	191
CONCLUSIONES	193
BIBLIOGRAFÍA	199