

CONTENIDO

Presentación de la colección conmemorativa de los veinte años de creación de la especialización de Arbitraje de la Universidad del Rosario

Hernando Herrera Mercado y Fabricio Mantilla Espinosa..... 7

NATURALEZA DE LA FUNCIÓN ARBITRAL

INTRODUCCIÓN

EL ÁRBITRO EN EL ARBITRAJE NACIONAL COLOMBIANO 23
Hernando Herrera Mercado

1. EL ÁRBITRO Y SU FUNCIÓN

A. EL JUEZ DEL “NUEVO DERECHO”: DEL GOBIERNO DE LOS OIDORES AL GOBIERNO DE LOS JUECES

¿NEOCONSTITUCIONALISMO O NEOCOLONIALISMO?

Guillermo Sánchez Luque

Introducción..... 35

1. Del absolutismo colonial al “nuevo derecho” en el constitucionalismo liberal bicentenario..... 38
 - 1.1. La concentración de poderes colonial y el absolutismo judicial 38
 - 1.2. La división de poderes del constitucionalismo liberal bicentenario y un juez del “nuevo derecho” dedicado a la resolución de conflictos 44
2. Del constitucionalismo liberal bicentenario al “nuevo derecho” en el constitucionalismo social de la Constitución de 1991 54
 - 2.1. La neoconcentración de poderes del constitucionalismo social a la colombiana:
¿El absolutismo judicial contemporáneo? 54

2.2. El juez del Estado social de derecho ¿un “nuevo derecho” para la “solución” de los conflictos sociales, políticos y económicos?.....	65
Conclusiones.....	85
Bibliografía.....	90

B. LA FUNCIÓN ARBITRAL “HETEROCOMPOSITIVA”

William Namén Vargas.

1. <i>Litis</i> , conflicto o controversia.....	99
2. Mecanismos de solución del conflicto.....	101
3. Autocomposición y heterocomposición de la <i>litis</i>	103
4. La función arbitral “heterocompositiva” es jurisdiccional.....	107
5. Presupuestos y límites de la función arbitral “heterocompositiva”.....	110
a. La “habilitación” de las partes.....	110
b. La existencia de un conflicto o controversia jurídica.....	111
c. La naturaleza disponible de la controversia	112
d. La especificidad, temporalidad y excepcionalidad de la función	117
e. La coexistencia de otros mecanismos de control.....	119
6. Deberes éticos, independencia e imparcialidad del árbitro	120
7. Conclusión.....	128

C. EL ÁRBITRO EN EL ARBITRAJE COMERCIAL INTERNACIONAL

Maximin de Fontmichel

I. Su libertad	133
a. Libertad sustancial.....	133
b. Libertad procesal	135
II. Su neutralidad.....	135
a. La neutralidad confirmada	137
b. La neutralidad controvertida.....	139

2. LAS INSTITUCIONES VECINAS A LA FUNCIÓN ARBITRAL

A. EL ÁRBITRO Y EL AMIGABLE COMPONEDOR

Francisco Ternera Barrios

I. La amigable composición: tan cerca y tan lejos del arbitraje	145
-----------------------------------------------------------------------	-----

A.	Los desencuentros respecto de la formación y puesta en marcha de la composición con el arbitraje.....	148
B.	Los desencuentros respecto de la terminación de la composición	150
II.	La calificación jurídica de nuestra amigable composición	151
A.	La composición como un contrato de mandato.....	152
B.	La composición es un mandato <i>sui generis</i>	153
1.	Respecto de los <i>mandantes-querellantes</i>	154
2.	Respecto del mandatario-componedor	154
	Referencias	156
B.	EL ÁRBITRO Y EL CONCILIADOR	
	<i>Alfredo Revelo</i>	
1.	Naturaleza jurídica del árbitro y el conciliador.....	162
2.	Definición de las figuras de árbitro y conciliador	162
3.	Rol del árbitro y del conciliador.....	163
4.	Clases y calidades de los árbitros y de los conciliadores.....	164
5.	Principios rectores de la función de los árbitros y los conciliadores	167
6.	Nombramiento del árbitro y del conciliador	167
7.	Obligaciones del árbitro y del conciliador.....	168
8.	Inhabilidades, incompatibilidades y recusaciones del árbitro y del conciliador	169
	Conclusiones.....	170
C.	EL ÁRBITRO Y LA INTEGRACIÓN DEL CONTRATO	
	<i>Ernesto Rengifo García</i>	
I.	Presentación.....	171
II.	Los negocios jurídicos <i>per relationem</i>	173
III.	Estructura y función del arbitraje	175
IV.	Hacia una visión más amplia del arbitraje	179
V.	Aplicación práctica de la noción extensa del arbitraje	180
	<i>Appraisalment</i>	181
	Determinación por expertos	183

<i>Commodity arbitration</i>	187
Codificación de facultades adicionales en el arbitraje europeo	188
Cláusulas <i>hardship</i>	187
Caso colombiano	190
VI. La fijación del precio	192
VII. Conclusión	193

3. EL DESEMPEÑO DE LA FUNCIÓN ARBITRAL

A. EL ÁRBITRO EN EQUIDAD: TEORÍA, MITO Y FUTURO

Ernesto Gamboa Morales

1. Introducción.....	197
2. ¿Qué es fallar en Equidad?.....	198
3. Laudo en Equidad y Debido Proceso: Un derrotero práctico.....	205
a. El Procedimiento Aplicable.....	205
b. La Producción de la Prueba y su apreciación.....	206
c. La Motivación del laudo.....	209
d. El recurso de anulación y el laudo en equidad	212
4. El arbitraje en equidad: su futuro como institución.....	214

B. LA FUNCIÓN DEL ÁRBITRO EN MATERIAS TÉCNICAS

Julio Benetti Salgar

I. Introducción	219
II. Antecedentes legales	219
III. La regulación legal del arbitraje técnico.....	224

C. EL NÚMERO DE ÁRBITROS EN LOS TRIBUNALES ARBITRALES

Carlos Mayorca Escobar

1. Introducción.....	235
2. La definición del número de árbitros.....	239
2.1. Factores para definir el número de árbitros	240
2.1.1. El costo del Arbitraje.....	240
2.1.2. La cuantía del Contrato.....	241

3.	El contrato en el que se encuentre contenido el pacto arbitral y las diferencias que pueden presentarse en el desarrollo del mismo	241
4.	La complejidad de las diferencias que hayan surgido del contrato	243
5.	Algunos problemas que se pueden presentar al momento de establecer el número de árbitros en el pacto arbitral o en el desarrollo del proceso arbitral.....	244
5.1.	La designación de un número par de árbitros.....	244
5.2.	Qué ocurre en relación con la determinación del número de árbitros y se reforma la demanda.....	246

4. LAS CALIDADES DEL ÁRBITRO

A. LAS CALIDADES LEGALES EXIGIDAS PARA EL DESEMPEÑO DEL ÁRBITRO

Marcela Castro de Cifuentes

	Introducción.....	251
1.	Requisitos normativos	252
2.	Requisitos Adicionales	258
2.1.	Calidades adicionales exigidas por los centros o los reglamentos de arbitraje.....	258
2.2.	Requisitos convencionales.....	260
2.3.	Otras calidades.....	260
	Conclusiones.....	261
	Bibliografía	263

B. LAS CONDICIONES ESPECIALES DEL ÁRBITRO PARA CIERTOS ARBITRAJES

Gabriel De Vega Pinzón

	¿Qué características debe tener el árbitro que va a dirimir una controversia en la cual interviene una entidad del Estado?.....	267
	La naturaleza jurídica de las directivas presidenciales y sus efectos.....	268
	¿Pueden las directivas presidenciales adicionar requisitos a los ya establecidos por ministerio de ley?.....	271
	¿Qué pasa con la constitución del tribunal arbitral? ¿Tiene alguna incidencia sobre los efectos jurídicos del laudo al contravenir la prohibición del Art. 8 del Estatuto Arbitral?.....	274

5. LAS CONDICIONES DE INDEPENDENCIA E IMPARCIALIDAD

A. EL DEBER DE REVELACIÓN

Ricardo Vélez Ochoa

- I. Debido proceso. Independencia e imparcialidad de la función judicial 285
- II. “Dudas justificadas” y la concreción del deber de revelación.... 289
 - El deber de revelación surge cuando el árbitro ha tomado la decisión de aceptar el nombramiento 291
 - ¿En qué consiste una “duda justificada”?..... 292
 - Directrices IBA sobre Conflictos de Intereses en Arbitraje Internacional 2014 293
- III. Aplicaciones en el escenario nacional 295
- IV. El deber de revelación de los apoderados, en el marco de los mecanismos de designación arbitrales que impliquen acuerdo entre las partes..... 302
- V. Conclusión 304

B. IMPEDIMENTOS Y RECUSACIONES EN EL ARBITRAJE

Martha Cediell Peña

- PRIMERA PARTE: EN EL ARBITRAJE NACIONAL 305
- 1. Aspectos sustanciales..... 306
 - 1.1. El deber de información en la Ley de arbitraje 306
 - 1.2. Las causales que deben ser consideradas por los árbitros y las partes para declararse impedidos o presentar recusación 309
 - 1.2.1. Las causales contempladas en la Ley 1563 de 2012 309
 - 1.2.2. Las causales del Artículo 141 del Código General del Proceso 309
 - 1.2.3. Las causales en el Código Único Disciplinario 311
 - 1.2.4. Las causales en el Código Administrativo y de lo Contencioso Administrativo 316
 - 1.2.5. La causal de impedimento o recusación consagrada en la Ley de Infraestructura (Ley 1682 de 2013) y modificada por la ley de arbitraje 317

1.2.6. Causales respecto de los Magistrados que conozcan de los recursos extraordinarios de anulación o revisión de laudos arbitrales.....	318
2. Aspectos procesales	318
SEGUNDA PARTE –EN EL ARBITRAJE INTERNACIONAL–.....	321
C. LAS INHABILIDADES, INCOMPATIBILIDADES Y LOS CONFLICTOS DE INTERÉS	
<i>Gabriel De Vega Pinzón</i>	
Introducción.....	327
1. Principios fundamentales del régimen de restricciones	329
a) Principio de Separación de Poderes	331
b) Principio de Neutralidad o Imparcialidad Administrativa	331
c) Garantía de Integridad y Defensa del Tesoro Público.....	338
d) Principios de la capacidad y de la idoneidad para el ejercicio de funciones	339
e) Principios de la Jerarquía de Mando.....	340
f) Principio de la Responsabilidad de los Funcionarios.....	342
g) Principio de Moralidad Administrativa.....	342
2. Modalidades de las restricciones al ejercicio de la función pública	343
a) Restricciones para Acceder al Ejercicio de Funciones Públicas	343
b) Restricciones en el Ejercicio de Funciones Públicas.....	345
3. Carácter de las normas sobre inhabilidades e incompatibilidades.....	346
Conclusion	346
6. EL ÁRBITRO Y LOS SUJETOS INTERVINIENTES EN EL ARBITRAJE	
A. EL ÁRBITRO Y EL TRATAMIENTO A LAS PARTES	
<i>Jorge Hernán Gil Echeverry</i>	
B. EL ÁRBITRO Y EL MINISTERIO PÚBLICO	
<i>Manuel Marín Santoyo</i>	
1. Introducción.....	363

2.	Intervención del Ministerio Público en los proceso arbitrales.....	364
2.1	La intervención del Ministerio Público en trámites arbitrales en que solo intervengan particulares.....	364
2.2.	La intervención del Ministerio Público en trámites arbitrales en intervenga una entidad pública o quien desempeñe funciones administrativas	366
2.2.1.	Las facultades del Ministerio Público.....	370
2.3.	Los deberes del Ministerio Público	379
C.	EL ARBITRAMIENTO Y LA AGENCIA NACIONAL DE DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO <i>Adriana Guillén</i>	
1.	Introducción.....	383
2.	Las políticas de justicia arbitral	384
3.	Información, conocimiento y aprendizaje organizacional	387
4.	No siempre ganamos, ni siempre perdemos.....	389
5.	¿Cuál es el perfil de nuestros árbitros?	403
6.	Defensa Jurídica del Estado más allá de la baranda	405
7.	La Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado y el arbitraje de inversión	413
a.	Producción normativa.....	416
b.	Estrategia del Estado	416
	Anexo 1. Estado de los Arbitramentos registrados por la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado.....	421
	Bibliografía	421
D.	LA SECRETARÍA EN LOS PROCESOS ARBITRALES NACIONALES <i>Laura Barrios Morales</i>	
1.	Marco Legal.....	425
2.	Deber de Imparcialidad de los Secretarios.....	426
3.	Control Disciplinario.....	428
4.	Funciones Secretariales.....	428
5.	Conclusión	434

7. LA ACTUACIÓN ARBITRAL

A. ORALIDAD Y ARBITRAJE

Jaime Humberto Tobar Ordóñez

1.	Introducción.....	437
2.	Escenario actual de la oralidad en Colombia.....	437
3.	La oralidad en el arbitraje	438
1.	Su evolución.....	438
2.	¿Es necesario profundizar la implementación de la oralidad en el proceso arbitral?	443
2.1.	¿Qué sucede en otros países?.....	444
2.2.	¿Por qué existen tendencias disimiles?.....	444
2.3.	¿Qué sucede en Colombia?	446
4.	El procedimiento de arbitraje nacional y el nuevo Código General del Proceso.....	447
	Conclusiones.....	448

B. EL ÁRBITRO Y LA PRUEBA

Ana Giacomette Ferrer

1.	Introducción.....	451
2.	El Arbitraje como figura procesal.....	453
3.	Teoría General de la Prueba. Sinopsis.....	454
4.	Facultades del árbitro respecto de las pruebas	456
	Pero, ¿qué significa valorar una prueba?	462
	¿En Colombia a través de qué sistemas ha sido regulada la valoración de las pruebas?.....	463
	Ventajas.....	465
	Desventajas	465
5.	Breves anotaciones sobre algunos medios de prueba en particular	465
	“Hoja de Ruta”	466
6.	Reflexiones al Cierre	471
	Bibliografía	472

C. EL ÁRBITRO Y LA VALORACIÓN DE LOS DICTÁMENES PERICIALES
Liliana Otero Álvarez

Introducción.....	475
1. Valoración de la prueba.....	475
1.1. Concepto	475
1.2. Sistemas de Valoración.....	478
1.2.1. Sistema tasado, prueba tasada o tarifa legal.....	478
1.2.2. Sistema libre o libre valoración	479
1.2.3. Sistema mixto.....	480
1.2.4. El sistema colombiano.....	481
2. Dictamen pericial	481
2.1. Concepto	481
2.2. Clases de dictamen	482
3. Regulación actual en colombia.....	485
4. Valoración del dictamen pericial	487
Valoración del dictamen de parte	493
Dictámenes contradictorios	496
5. Conclusiones.....	498
Bibliografía.....	498

8. LA FUNCIÓN ARBITRAL EN EL CONTEXTO INTERNACIONAL

A. EL ÁRBITRO EN LOS TRIBUNALES DE ARBITRAJE INTERNACIONAL
Santiago Talero Rueda

1. Introducción.....	503
2. Planteamiento general del problema.....	508
2.1. El dilema de la arbitrabilidad objetiva	509
2.2. El dilema del derecho sustancial aplicable	509
3. La Convención de Nueva York como escenario de discusión de los dilemas arbitrales.....	510
3.1. Aproximación a la solución.....	512
3.2. Posible solución al dilema de la arbitrabilidad	513

3.3.	Posible solución al dilema del derecho sustancial aplicable	516
3.3.1.	Orden público	516
3.3.2.	Orden público internacional	517
3.3.3.	Orden público realmente internacional: la solución al dilema arbitral.....	518
4.	Conclusión.....	520
B.	EL ÁRBITRO Y LOS REGLAMENTOS DE LOS CENTROS INTERNACIONALES DE ARBITRAJE –EN LA VÍA DE LA DIFERENCIACIÓN– <i>Adriana Zapata de Arbeláez</i>	
	Introducción.....	521
1.	Los reglamentos de arbitraje y las relaciones a que dan lugar.....	523
2.	Tendencias en cuanto al papel de los centros frente al arbitraje.....	526
3.	Los Reglamentos y las disposiciones administrativas y procesales más frecuentes	530
a.	Reglamento de la Corte de la Cámara de Comercio Internacional–ICC.....	530
b.	Reglamento del Centro Internacional para la Resolución de Disputas–ICDR.....	532
c.	Reglamento de la Corte Internacional de Arbitraje de Londres–LCIA	534
d.	Reglamento de la Cámara de Comercio de Bogotá – CCB	536
	Conclusiones.....	538
C.	EL LAUDO INTERNACIONAL Y LA FUNCIÓN ARBITRAL <i>Myriam Salcedo Castro</i>	
1.	El laudo representa la esencia de la misión del árbitro internacional.....	545
a.	La voluntad de las partes dota a los árbitros de poder jurisdiccional.....	545

b.	La <i>jurisdictio</i> del árbitro y la naturaleza de los actos proferidos durante el proceso arbitral internacional.....	547
1.	El laudo arbitral internacional es el proferido en el cumplimiento de la misión jurisdiccional del árbitro	547
2.	La deliberación como componente esencial de la naturaleza jurisdiccional de los laudos internacionales	550
2.	El árbitro dota de eficacia al laudo internacional cuando este es ejecutable.....	553
a.	La misión del árbitro y los efectos del laudo arbitral internacional	553
1.	La inexecución voluntaria del laudo exige la intervención del juez estatal (<i>imperium merum del juez</i>)	554
2.	La misión del árbitro y el tránsito a cosa juzgada (<i>imperium mixtum del árbitro</i>)	557
b.	La misión del árbitro y los problemas que genera la ineficacia del laudo arbitral internacional.....	559