

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

INTRODUCCIÓN

LA ARGUMENTACIÓN Y LA RETÓRICA EN EL ARBITRAJE

Arturo Sanabria Gómez

| | |
|--|----|
| Introducción..... | 19 |
| 1. El concepto de retórica y argumentación jurídicas..... | 20 |
| A. La tipología de los argumentos jurídicos | 25 |
| B. La construcción y disposición de la argumentación jurídica | 29 |
| 2. La argumentación y retórica en el arbitraje..... | 35 |
| A. Los intervinientes en el proceso arbitral | 36 |
| B. Las etapas del procedimiento..... | 44 |
| Conclusiones..... | 50 |
| Bibliografía | 52 |

PRIMERA PARTE ESTRUCTURA DEL PROCESO

A. EL PROCESO ARBITRAL: NORMATIVA APLICABLE EN EL DERECHO INTERNO *Alberto Preciado Arbeláez*

| | |
|-----------------------------------|----|
| 1. Antecedentes legislativos..... | 57 |
| 1.1. La ley 105 de 1890..... | 58 |
| 1.2. La ley 103 de 1923..... | 61 |

| | |
|---|----|
| 1.3. Ley 28 de 1931 | 64 |
| 1.4. La ley 105 de 1931 | 65 |
| 1.5. La ley 2 de 1938..... | 68 |
| 1.6. Decretos 1400 y 2019 de 1970 | 69 |
| 1.7. Decreto 410 de 1971 | 73 |
| 1.8. Decreto 150 de 1976 | 73 |
| 1.9. Decreto 222 de 1983..... | 75 |
| 1.10. Decreto 2279 de 1989..... | 77 |
| 1.11. Ley 270 de 1996 | 77 |
| 1.12. Decreto 1818 de 1998 | 78 |
| 1.13. Ley 1563 de 2012..... | 79 |

B. ESTRUCTURA GENERAL DEL PROCESO DE ARBITRAJE COMERCIAL INTERNACIONAL
Oscar Ibáñez Parra

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción..... | 83 |
| 2. Características del proceso | 85 |
| 2.1. Autonomía de las partes..... | 85 |
| 2.2. El derecho civil y la americanización del arbitraje | 89 |
| 3. Estructura del procedimiento arbitral | 90 |
| 3.1. Iniciación mediante demanda, solicitud o notificación de arbitraje | 90 |
| 3.2. Contestación y reconvención | 91 |
| 3.3. Incorporación o inclusión de partes adicionales y acumulación de demandas | 93 |
| 3.4. Constitución del tribunal..... | 94 |
| 3.5. Motivos de recusación..... | 98 |
| 3.6. Fase previa a la audiencia principal o de méritos..... | 101 |
| a. Audiencia preliminar o preparatoria..... | 101 |
| b. Fase escritural y recopilación probatoria | 106 |
| 3.7. Audiencia principal o de méritos..... | 107 |
| 3.8. Redacción del laudo | 108 |

| | |
|--|-----|
| 3.9. Terminación de las actuaciones..... | 110 |
| 4. Duración total del proceso arbitral..... | 111 |
| Conclusiones..... | 111 |
| C. LA ESTRUCTURA DEL PROCESO ARBITRAL DE INVERSIÓN <i>Hernando Otero Garzón y Nicolás Lozada Pimiento</i> | |
| Jerarquía y concordancia normativa en el proceso CIADI..... | 116 |
| Las etapas del proceso CIADI..... | 119 |
| Bibliografía..... | 123 |
| D. LA INTERPRETACIÓN PREJUDICIAL ANDINA Y EL ARBITRAJE <i>Hernando Herrera Mercado</i> | |

SEGUNDA PARTE ESTRATEGIA DEL LITIGIO

| | |
|---|-----|
| A. EL DISEÑO DE LA DEMANDA ARBITRAL Y LA DEMANDA DE RECONVENCIÓN <i>Antonio Pabón Santander</i> <i>Fernando Pabón Santander</i> | |
| 1. La demanda..... | 145 |
| 1.1. Consideraciones generales..... | 145 |
| 1.2. Consideraciones particulares..... | 147 |
| 1.2.1. La necesidad de anexar el convenio arbitral..... | 147 |
| 1.2.2. La conciliación previa no es necesaria..... | 148 |
| 1.2.3. La notificación de la demanda..... | 148 |
| 1.3. La reforma de la demanda..... | 150 |
| 2. La demanda de reconvencción..... | 151 |
| 2.1. Marco legal..... | 151 |
| 2.2. Procedencia..... | 151 |
| 2.3. La admisión de la demanda de reconvencción..... | 153 |
| 2.4. La notificación del auto admisorio..... | 154 |
| 2.5. La corrección, aclaración y reforma de la reconvencción..... | 155 |
| 3. Conclusión..... | 155 |

| | | |
|----|--|-----|
| B. | EL EJERCICIO DE LAS EXCEPCIONES Y DE LOS MECANISMOS DE OPOSICIÓN <i>Juan Pablo Riveros Lara</i> | |
| | Introducción..... | 157 |
| | PRIMERA PARTE | |
| | EL EJERCICIO DE LAS EXCEPCIONES..... | 158 |
| | I. Concepto de excepción, su diferencia con la oposición y con el concepto de medios de defensa..... | 158 |
| | II. Las excepciones previas en el juicio arbitral..... | 159 |
| | Casos que se relacionan con excepciones previas y con temas que tienen relación con arbitraje, pero que no se originan en un proceso arbitral..... | 159 |
| | III. Las excepciones de mérito..... | 160 |
| | Oportunidad para su formulación..... | 161 |
| | Contenido y desarrollo..... | 161 |
| | Trámite y decisión..... | 161 |
| | El enconado debate sobre la excepción “genérica”..... | 164 |
| | SEGUNDA PARTE | |
| | EL EJERCICIO DE LOS MECANISMOS DE OPOSICIÓN..... | 166 |
| | I. Concepto de oposición..... | 166 |
| | II. Formas de oposición previstas en la ley..... | 167 |
| C. | LA ESTRUCTURACIÓN DEL ACÁPITE PROBATORIO PARA FUNDAMENTAR LAS PRETENSIONES <i>Ricardo Hoyos Duque</i> | |
| | 1. Las oportunidades probatorias..... | 171 |
| | 2. Los medios de prueba..... | 172 |
| | 3. La omisión de decretar o practicar una prueba en el proceso arbitral como causal de anulación de laudo..... | 174 |
| D. | LA REMISIÓN A REGLAMENTOS DE CENTROS DE ARBITRAJE <i>Leonardo Beltrán Rico</i> | |
| | Antecedentes – el papel de las cámaras de comercio..... | 178 |

| | |
|--|-----|
| La aparición de los centros de arbitraje en el contexto arbitral – arbitramento independiente vs. Arbitramento institucional..... | 183 |
| Conclusiones..... | 187 |

E. DESIGNACIÓN DE ÁRBITROS

Jorge Hernán Gil Echeverry

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción..... | 193 |
| 2. Principios fundamentales..... | 194 |
| A. Generalidades..... | 194 |
| B. La libertad contractual..... | 196 |
| C. Efectos de la libertad contractual..... | 199 |
| D. Los árbitros parte..... | 200 |
| 3. Inoperancia de la fórmula prevista..... | 205 |
| Saneamiento..... | 205 |
| 4. Designación judicial de árbitros..... | 208 |

F. LA SOLICITUD DE MEDIDAS CAUTELARES

Gabriel Hernández Villarreal

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción..... | 217 |
| 2. Medidas cautelares en procesos arbitrales..... | 220 |
| 2.1. Características de las medidas cautelares..... | 220 |
| 2.2. Requisitos para el decreto de medidas cautelares típicas o nominadas en procesos arbitrales de los que habría conocido la jurisdicción ordinaria..... | 223 |
| 2.2.1. Embargo y secuestro de bienes luego de dictada la sentencia de primera instancia..... | 227 |
| 2.2.2. Otorgamiento de caución..... | 229 |
| 2.2.3. Prohibición de otorgar caución..... | 231 |
| 2.2.4. Regulación normativa de las medidas cautelares atípicas o innominadas..... | 232 |
| 2.2.5. Fines que persiguen las medidas cautelares innominadas..... | 232 |
| 2.2.6. Requisitos materiales para el decreto de la medida cautelar innominada..... | 233 |

| | |
|--|-----|
| Legitimación o interés para actuar de las partes | 235 |
| Existencia de la amenaza o la vulneración del derecho. | 236 |
| Apariencia de buen derecho | 237 |
| 2.2.7. Requisitos formales para el decreto de la medida cautelar atípica | 238 |
| 2.2.8. Exceso de medidas cautelares | 239 |
| 2.2.9. ¿Facultades oficiosas en materia de medidas cautelares innominadas?..... | 240 |
| 3. Conclusiones..... | 241 |
| 4. Bibliografía | 242 |

G. LAS AUDIENCIAS EN LA LEY 1563 DE 2012: ASPECTOS PRÁCTICOS Y JURÍDICOS
Juan Manuel Garrido Díaz

| | |
|---|-----|
| 1. Conductas inaceptables de los árbitros..... | 246 |
| 2. Conductas inaceptables de los apoderados de las partes..... | 247 |
| 3. La conducción eficiente de las audiencias en el arbitraje nacional | 249 |
| 4. El papel del árbitro en la conducción del arbitraje | 250 |
| 5. Control de legalidad de las audiencias | 252 |
| 6. Audiencias en el tramite arbitral: ley 1563 de 2012 | 253 |
| A. Audiencia de instalación del tribunal | 253 |
| B. Audiencia de conciliación | 254 |
| C. Primera audiencia de trámite | 257 |
| D. Demás audiencias de trámite | 259 |
| E. Audiencia de alegatos de conclusión | 260 |
| F. Audiencia de fallo..... | 261 |
| Conclusiones..... | 261 |

H. LA SONRISA DEL GATO, EL ARBITRAJE EN EL MUNDO DIGITAL NO ES CUENTO
María Fernanda Guerrero Mateus

| | |
|---|-----|
| 1. Premisa: el método y el mérito | 263 |
|---|-----|

| | | |
|----|--|-----|
| 2. | El contexto: la evolución de la tecnología y su aplicación al derecho y la tecnología como objeto de estudio del derecho. De la jurimetria a la giuscibernetica y a la ciencia jurídica computacional..... | 267 |
| 3. | De la utilización tecnológica a la “usabilidad” y el “reuso”: aproximación al diseño sistemático del arbitraje..... | 274 |
| 4. | Cuatro aspectos problemáticos que se destacan en la relación entre tecnología y arbitraje..... | 279 |
| 5. | Las tendencias y desafíos para el arbitraje..... | 286 |
| 6. | Consideración final: ¿por qué la sonrisa del gato?..... | 291 |
| | Bibliografía | 293 |

I. LA FORMULACIÓN Y OPORTUNIDAD DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

Anne-Marie Mürrle Rojas

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Importancia del recurso de reposición | 295 |
| 2. | Regulación | 295 |
| 3. | Objeto..... | 296 |
| 4. | Procedencia | 298 |
| 5. | El recurso de reposición como pre-requisito para invocar algunas causales de anulación del laudo | 299 |
| 6. | Formulación del recurso..... | 299 |
| 6.1. | Reposición de autos que se profieren en audiencia..... | 299 |
| 6.2. | Reposición de autos que se profieren fuera de audiencia..... | 301 |

J. LA PRUEBA PERICIAL EN EL PROCESO ARBITRAL

Martín Bermúdez Muñoz

| | | |
|----|--|-----|
| 1. | El sistema aplicable | 306 |
| A. | El dictamen judicial quedó eliminado del proceso arbitral, como consecuencia de la expedición del CGP | 306 |
| B. | Dictamen judicial para el ofrecimiento de la prueba y dictamen de parte (experticia) para su contradicción | 308 |
| C. | Las partes tienen la posibilidad de solicitar la designación de un perito o de aportar un dictamen pericial al momento de ofrecer la prueba..... | 309 |

2. La regulación de los trámites del dictamen judicial, no previstos en el estatuto arbitral 311
3. Los problemas derivados de la articulación de los dos sistemas..... 318
- Bibliografía 320

K. LA PRACTICA DE TESTIMONIOS EN EL ARBITRAJE

Daniel Posse Velásquez

1. Introducción..... 321
2. Libertad de procedimiento..... 323
 - a. Arbitraje nacional 323
 - b. Arbitraje internacional 325
3. Clases de testimonio..... 327
 - a. Para completar pruebas: 328
 - b. Para dar contexto a los documentos: 328
 - c. Para contar la historia..... 329
 - d. Para desvirtuar los hechos de la contraparte:..... 330
4. Contenido del testimonio 330
5. Preparación de la prueba 332
 - a. Conocimiento del caso: 332
 - b. Selección de testigos..... 333
 - c. Preparación del testigo 333
 - d. Preparación del contrainterrogatorio 338
 1. Objetivos del contrainterrogatorio 338
 2. Preparación del contrainterrogatorio 339

L. LOS ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

Héctor Hernández y Juan Mendoza

1. ¿Por qué existen los alegatos?..... 341
2. ¿Cómo diseñar los alegatos? 346
3. ¿Qué piensan algunos árbitros? 351

M. LA ADICIÓN, CORRECCIÓN Y ACLARACIÓN DEL LAUDO

Carlos Andrés Perilla Castro

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción..... | 357 |
| 2. Antecedentes | 357 |
| 3. Naturaleza y límites de los remedios del laudo..... | 358 |
| 4. Adición o complementación del laudo | 360 |
| 5. Aclaración del laudo..... | 370 |
| 6. Corrección del laudo | 373 |
| 7. Relación de los remedios con las causales de anulación | 375 |
| Bibliografía | 377 |

N. EL RECURSO EXTRAORDINARIO DE ANULACIÓN

Luis Fernando Salazar López

| | |
|---|-----|
| ¿Puede invocarse la nulidad constitucional como fundamento del recurso extraordinario de anulación?..... | 381 |
| La inutilidad práctica de alegar la causal haberse fallado en conciencia o en equidad debiendo ser en derecho | 386 |
| El control de legalidad y el proceso arbitral | 390 |

O. LA EJECUCIÓN DEL LAUDO EN EL ARBITRAJE INTERNO

Alberto Acevedo Rehbein

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción..... | 393 |
| 2. Cuestión preliminar – momento a partir del cual se puede ejecutar un laudo | 395 |
| 2.1. El recurso de anulación | 395 |
| 2.2. El recurso de revisión..... | 398 |
| 2.3. La acción de tutela contra el laudo arbitral | 399 |
| 3. La ejecución del laudo..... | 401 |
| 3.1. Arbitramento entre particulares competencia..... | 402 |
| Eventos que pueden influir a la hora de presentar la demanda | 403 |
| Proceso de insolvencia posterior al laudo | 405 |
| Proceso de insolvencia posterior al inicio del proceso ejecutivo..... | 406 |

| | |
|--|-----|
| Proceso de insolvencia anterior al laudo | 406 |
| Mandamiento ejecutivo..... | 407 |
| Conductas procesales del ejecutado | 408 |
| 3.2. Arbitramento con entidades públicas | 409 |
| Algunos aspectos particulares del proceso ejecutivo administrativo..... | 410 |
| 4. Conclusión | 413 |

P. LA EJECUCIÓN DEL LAUDO EN EL ARBITRAJE INTERNACIONAL

Luis Alfredo Barragán Arango

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción..... | 415 |
| 2. Reconocimiento y ejecución de laudos arbitrales: dos conceptos íntimamente ligados | 417 |
| 3. La ley aplicable y su incidencia | 419 |
| 3.1. Ley aplicable al fondo de la controversia | 421 |
| 3.2. Ley aplicable al procedimiento | 421 |
| 3.2.1. Requisitos de forma para el reconocimiento del laudo extranjero | 422 |
| 3.2.2. Procedimiento | 423 |
| 4. El reconocimiento y la ejecución de laudos extranjeros en Colombia..... | 425 |
| 4.1. El orden público internacional de Colombia | 425 |
| 4.2. Las violaciones al debido proceso que permiten negar el reconocimiento | 427 |
| 4.3. La inmunidad soberana..... | 428 |
| 4.4. Reconocimiento y ejecución de laudos anulados en otro Estado..... | 430 |
| 5. Conclusión | 433 |
| Bibliografía | 434 |