

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Presentación	VII

CAPÍTULO I

EL HECHO ILÍCITO. NOCIONES FUNDAMENTALES EL SISTEMA DE RESPONSABILIDAD CIVIL

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Introducción.....	1
2. El hecho ilícito como fuente de obligaciones.....	3
3. La responsabilidad civil contractual.....	5
A) Primer requisito: contrato válido.....	5
B) Segundo requisito: incumplimiento doloso o culposo.....	7
a) Incumplimiento del contrato.....	7
b) El dolo y la culpa.....	8
C) Tercer requisito: perjuicio indemnizable.....	13
a) Perjuicio cierto.....	13
b) Perjuicio directo.....	14
c) Perjuicios presentes y futuros.....	14
d) Perjuicios materiales.....	14
e) Perjuicios extrapatrimoniales.....	14
f) La pérdida de oportunidad.....	16
g) Perjuicios previsibles e imprevisibles.....	16
h) Indemnización compensatoria y moratoria.....	16
i) Formas de evaluar los perjuicios.....	16
D) Cuarto requisito: vínculo causal.....	17
4. La responsabilidad civil extracontractual.....	19
A) Primer requisito: conducta dolosa o culposa.....	19
a) Responsabilidad directa.....	19
b) Responsabilidad indirecta.....	20
c) Responsabilidad por daños causados por las cosas.....	20
d) Responsabilidad en actividades peligrosas.....	21
B) Segundo requisito: perjuicio indemnizable.....	23

	PÁG.
C) Tercer requisito: nexo de causalidad	23
5. Causales de exoneración de la responsabilidad civil	23
6. Propuestas de modernización	24
A) Definición del concepto de responsabilidad civil o planteamiento del principio indemnizatorio	25
B) Factores de atribución	25
C) Perjuicios	26
D) Deber de mitigar los daños	27
E) Responsabilidad de las personas jurídicas en materia contractual, extracontractual y precontractual	27
F) Apreciación de la culpa en materia contractual	28
G) Responsabilidad por hechos de otros en materia contractual	30
H) Acumulación de responsabilidades contractual y extracontractual	31
I) Acciones in iure proprio, iure hereditatis	32
J) Régimen de la fuerza mayor o caso fortuito como causal de exoneración en la responsabilidad contractual	33
K) Cláusulas de exoneración, exclusión y limitación de responsabilidad	35
L) Casos y régimen de responsabilidad extracontractual objetiva	36
M) Otros asuntos	37
7. Bibliografía	38
A) Doctrina	38
B) Jurisprudencia Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Civil	39

CAPÍTULO II

EL CONCEPTO DE DAÑO

LUIS F. BOTERO ARISTIZABAL

1. Quimera	43
2. El diagnóstico o la introspección crítica del derecho de daños en Colombia	48
A) Un sucinto recuento	48
B) El manto de lo inasible	60
C) Transversalidad	64
D) Universalidad frustrada: los gemelos enfermos	65

	PÁG.
E) Dislocación jurisdiccional: ¿tenemos un sistema jurídico? .	66
F) Ausencia de políticas públicas en torno al fenómeno del daño	69
G) Los dogmas	69
a) No hay responsabilidad patrimonial sin daño.....	70
b) El daño y nada más que el daño	70
c) El daño no puede ser fuente de enriquecimiento para la víctima	70
d) Para ser indemnizable el daño debe ser cierto, personal y directo	71
e) El daño sufrido pero no susceptible de ser valorado puede ser reparado sobre la base del principio de equidad	71
f) No se repara a quien pretende la protección de ventajas obtenidas ilícitamente	71
g) El daño debe probarlo quien lo sufre.....	72
3. ¿Quién puede decir qué es daño?.....	72
4. ¿La definición del daño desde el derecho procesal?.....	74
A) La definición de daño como manifestación de una relación obligatoria	75
B) No toda amenaza, privación o alteración a un derecho o interés es daño y el derecho a la reparación no es, en principio, un derecho fundamental	75
C) La amenaza puede ser daño. El daño contingente-daño inminente.....	77
D) La privación puede ser daño	78
E) La alteración puede ser daño.....	78
F) ¿Qué es el núcleo de protección de un sujeto (individual o colectivo)?.....	79

CAPÍTULO III

ELEMENTO SUBJETIVO: LA CULPA Y EL DOLO EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

JUAN IGNACIO GAMBOA URIBE

1. Responsabilidad subjetiva	85
2. Concepto y necesidad de la culpa en la responsabilidad civil ...	86
A) Fundamentación histórica de la responsabilidad civil en la culpa	86

E) Dislocación jurisdiccional: ¿tenemos un sistema jurídico? .	66
F) Ausencia de políticas públicas en torno al fenómeno del daño	69
G) Los dogmas	69
a) No hay responsabilidad patrimonial sin daño.....	70
b) El daño y nada más que el daño	70
c) El daño no puede ser fuente de enriquecimiento para la víctima	70
d) Para ser indemnizable el daño debe ser cierto, personal y directo	71
e) El daño sufrido pero no susceptible de ser valorado puede ser reparado sobre la base del principio de equidad	71
f) No se repara a quien pretende la protección de ventajas obtenidas ilícitamente	71
g) El daño debe probarlo quien lo sufre.....	72
3. ¿Quién puede decir qué es daño?.....	72
4. ¿La definición del daño desde el derecho procesal?.....	74
A) La definición de daño como manifestación de una relación obligatoria	75
B) No toda amenaza, privación o alteración a un derecho o interés es daño y el derecho a la reparación no es, en principio, un derecho fundamental	75
C) La amenaza puede ser daño. El daño contingente-daño inminente.....	77
D) La privación puede ser daño	78
E) La alteración puede ser daño.....	78
F) ¿Qué es el núcleo de protección de un sujeto (individual o colectivo)?	79

CAPÍTULO III

ELEMENTO SUBJETIVO: LA CULPA Y EL DOLO
EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

2

JUAN IGNACIO GAMBOA URIBE

1. Responsabilidad subjetiva	85
2. Concepto y necesidad de la culpa en la responsabilidad civil ...	86
A) Fundamentación histórica de la responsabilidad civil en la culpa	86

	PÁG.
a) Evolución de la culpa contractual.....	87
b) Evolución de la culpa en la responsabilidad extracontractual	90
B) El concepto de culpa: examen subjetivo “objetivado” de la conducta	95
C) La culpa en sentido estricto, y el dolo.....	98
D) La teoría del riesgo de “lege ferenda”.....	99
3. Régimen de la culpa en Colombia: regulación dual con elementos comunes	102
A) Culpa en la responsabilidad civil contractual.....	104
a) La apreciación de la culpa contractual	106
b) Graduación de la culpa contractual	108
c) Carga de la prueba de la culpa contractual	111
d) Exoneración de la culpa contractual.....	116
B) La culpa en la responsabilidad civil extracontractual	117
a) Régimen general: responsabilidad por el hecho propio... ..	119
b) Responsabilidad por el hecho de personas a cargo.....	126
c) Responsabilidad por el hecho de la cosa al cuidado.....	133
d) Responsabilidad por actividades peligrosas	145
4. Bibliografía	169

CAPÍTULO IV

EL NEXO DE CAUSALIDAD COMO ELEMENTO DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL

MARÍA CAROLINA CORCIONE MORALES

1. Ubicación del nexo de causalidad en la responsabilidad civil extracontractual: definición, funciones y dificultades.....	173
A) Definición de causalidad en la responsabilidad civil extracontractual	173
B) Funciones del nexo de causalidad en la responsabilidad civil extracontractual. Establecer la autoría del daño.....	176
C) Dificultades que enfrenta el nexo de causalidad como elemento de la responsabilidad civil extracontractual	177
a) La causalidad y la culpabilidad: autores contra responsables.....	177
b) La concurrencia o concurso de causas.....	182

2. La causalidad jurídica: teorías elaboradas para establecer la causa de un daño en la responsabilidad civil extracontractual	187
A) ¿Qué debemos entender por causalidad jurídica?	187
B) ¿Cuáles son los rasgos propios de la causalidad jurídica? ...	191
a) La aplicación a casos concretos.....	191
b) La conducta humana como causa y las hipótesis de la responsabilidad objetiva.....	192
c) El proceso de escogencia de la causa	193
d) Las omisiones	196
C) La causalidad jurídica: planteamiento del problema.....	198
a) La teoría de la equivalencia de las condiciones o <i>conditio sine qua non</i>	199
b) Características de la teoría de la equivalencia de las condiciones.....	204
c) Críticas a la teoría de la equivalencia de las condiciones	207
d) Teorías correctivas de la teoría de la equivalencia de las condiciones	215
D) La teoría de la causalidad adecuada	220
a) Los planteamientos iniciales de von Bar	220
b) La teoría de la causalidad adecuada propiamente dicha..	222
c) Teorías correctivas de la teoría de la causalidad adecuada	227
d) Ventajas de la teoría de la causalidad adecuada en general	234
e) Críticas formuladas a la teoría de la causalidad adecuada, en general.....	236
d) El rigor científico de la aplicación de los criterios de probabilidad y posibilidad.....	237
E) Otras teorías de la causalidad jurídica.....	244
a) La teoría de la causa próxima	244
b) La teoría de la causa eficiente.....	247
c) La teoría de la causa humana.....	256
d) La teoría de la condición preponderante.....	258
e) La teoría de la limitación de la responsabilidad según el ámbito de la norma violada	259
f) La teoría del seguimiento o de la impronta continua de la manifestación dañosa.....	261
g) La teoría de la causa impeditiva	263
h) La teoría del riesgo general de la vida.....	264
i) La teoría de la provocación	265
j) La teoría de la causa inmediata y de la valoración.....	265

	PÁG.
k) La teoría de la imputación objetiva: una posible solución en materia de responsabilidad civil extracontractual.....	266
3. La causalidad jurídica en la legislación civil colombiana. Conclusiones	271
4. Conclusiones	283
A) La constante confusión entre causalidad y culpabilidad en el ámbito de la responsabilidad civil extracontractual	283
B) La carencia de legislación respecto de la causalidad jurídica: ¿Vacío legislativo o decisión del legislador?	285
5. Bibliografía	286

CAPÍTULO V

EL ABUSO DEL DERECHO

ERNESTO RENGIFO GARCÍA

1. Concepto de principio	291
2. Antecedentes históricos del abuso del derecho.....	295
3. De la relatividad de los derechos	300
4. Explicaciones doctrinarias del abuso del derecho	302
5. Naturaleza contractual o extracontractual de la responsabilidad por abuso del derecho.....	316
6. Diferencia entre abuso del derecho y fraude de la ley.....	318
7. Aplicaciones prácticas de la teoría.....	319
8. Valoraciones finales	333
9. Bibliografía	338

CAPÍTULO VI

LA RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL, CONTRACTUAL Y PRECONTRACTUAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

ALBERTO ZULETA LONDOÑO

1. Introducción	343
2. Responsabilidad extracontractual de la persona jurídica.....	344
A) Delimitación del problema.....	344

	PÁG.
B) Las consecuencias de resolver el problema en favor de la responsabilidad directa o de la indirecta.....	346
a) La persona responsable.....	347
b) Elementos de la responsabilidad.....	349
c) Causales de exoneración.....	352
d) La prescripción de la acción	352
e) Aspectos procesales.....	354
C) Historia de la jurisprudencia en Colombia en materia extracontractual y el estado actual de la cuestión	358
a) Primera tesis.....	359
b) Segunda tesis	360
c) Tercera tesis.....	361
3. Responsabilidad contractual de la persona jurídica.....	362
A) Incumplimiento de las obligaciones pactadas en el contrato	362
B) Incumplimiento de obligaciones adquiridas a lo largo de la ejecución del contrato	363
4. Responsabilidad precontractual de la persona jurídica.....	366
5. Conclusiones.....	366
6. Bibliografía	367

CAPÍTULO VII

RESPONSABILIDAD OBJETIVA EXTRA CONTRACTUAL

MAXIMILIANO A. ARAMBURO C.

1. La insuficiencia de la responsabilidad civil basada (solo) en culpa	369
2. Diversos casos de responsabilidad sin culpa	376
3. La responsabilidad por actividades peligrosas como paradigma	379
A) Tres posiciones sobre su fundamento en la doctrina y la jurisprudencia	382
B) ¿Qué hace peligrosa una actividad?	387
C) Responsabilidad por 'cosas' y por 'actividades' peligrosas.	388
D) Peligrosidad en la estructura y en el comportamiento	389
E) ¿Qué actividades se consideran peligrosas?.....	389
F) ¿Quién responde por actividades peligrosas? (la noción de guardián)	390
G) La posibilidad de una guarda compartida	393

	PÁG.
H) Carga de la prueba.....	397
I) Actividades peligrosas inertes.....	398
J) Colisión de actividades peligrosas	399
K) Los incapaces aquilianos y las actividades peligrosas	402
L) La exoneración.....	402
4. Otras responsabilidades objetivas.....	403
A) En el Código Civil.....	403
a) La responsabilidad por el hecho ajeno	403
b) La responsabilidad por el hecho de las cosas	404
c) La responsabilidad por el hecho de los animales	405
B) En otras leyes	406
a) La ley sobre residuos peligrosos (ley 1252 de 2008, que derogó la 430 de 1998).....	406
b) El Estatuto del Consumidor (ley 1480 de 2011).....	407
c) En materia de responsabilidad ambiental	408
5. Bibliografía	410

CAPÍTULO VIII

CAUSA EXTRAÑA COMO EXIMENTE DE RESPONSABILIDAD

JUAN PABLO CÁRDENAS MEJIA

1. Fuerza mayor	416
A) Fuerza mayor factor universal de exoneración de responsabilidad.....	416
B) Prueba de la causal de exoneración: la fuerza mayor, la ausencia de culpa y la causa ignorada.....	420
2. Caso fortuito y fuerza mayor	423
3. Elementos de la fuerza mayor.....	425
A) Carácter externo de la fuerza mayor	427
B) La irresistibilidad	433
C) La imprevisibilidad	440
D) El evento irresistible pero previsible.....	443
4. Los efectos de la fuerza mayor	446
A) Convenciones sobre fuerza mayor	450
5. El hecho de un tercero	452
A) Los requisitos para la exoneración por el hecho de un tercero	452

B) El problema de la concurrencia de causas con el hecho de un tercero o de varios terceros	453
C) El hecho de la víctima	456
a) Los requisitos de exoneración	456
D) El hecho del acreedor	465
6. Conclusión	467
7. Bibliografía	468

CAPÍTULO IX

LAS ACCIONES “IURE HEREDITATIS”
EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

ARTURO SOLARTE RODRÍGUEZ

1. Introducción	473
2. Legitimación para demandar la reparación de los daños	474
3. Caso de la muerte de la víctima del ilícito	476
A) Ejercicio de la acción “ex iure hereditatis”	480
B) Ejercicio de la acción “ex iure proprio”	485
4. Acumulación de las acciones “ex iure proprio” y “ex iure hereditatis”	487
A) El problema de la acumulación de las responsabilidades contractual y extracontractual y las acciones “ex iure proprio” y “ex iure hereditatis”	489
B) Acciones contractual “iure hereditatis” y extracontractual “iure proprio” derivadas del fallecimiento del pasajero en desarrollo de un contrato de transporte	496
5. Bibliografía	502

CAPÍTULO X

EL PATRIMONIO COMO PRENDA GENERAL
Y LOS DERECHOS DE LOS ACREEDORES

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Efectos de las obligaciones	507
2. Derechos principales de los acreedores	508
A) Ejecución forzosa	508
a) Ejecución individual	509

	PÁG.
b) Ejecución colectiva.....	512
c) Insolvencia de personas naturales no comerciantes	515
B) Indemnización de perjuicios	516
3. Derechos auxiliares.....	520
A) Medidas conservatorias del patrimonio del deudor	520
B) Medidas reconstitutivas del patrimonio del deudor	525
a) La acción pauliana	525
b) Acción de simulación	528
c) Acciones revocatorias concursales	532
d) Otras medidas de los acreedores.....	534
4. Propuestas de modernización	536
5. Bibliografía	538

CAPÍTULO XI

DERECHOS PRINCIPALES DE LOS ACREEDORES

HORACIO CRUZ TEJADA

1. Introducción.....	543
2. Derecho de ejecución.....	543
3. Aspectos sustanciales de la ejecución forzosa.....	544
4. Aspectos procesales de la ejecución forzosa	546
5. Pretensión ejecutiva por obligación de dar.....	547
A) Obligación de pagar sumas de dinero	548
B) Obligación de dar especies muebles o bienes de género distintos de dinero.....	550
a) Entrega del bien más el pago de perjuicios moratorios (C. G. P., art. 426).....	550
b) Pago de perjuicios compensatorios (C. G. P., art. 428 num. 1).....	552
c) Entrega del bien más perjuicios moratorios y, en subsidio, perjuicios compensatorios (C. G. P., arts. 428 num. 2 y 437).....	552
6. Pretensión ejecutiva por obligación de hacer	553
A) Ejecución del hecho debido más perjuicios moratorios (C. G. P., arts. 426 y 433).....	554
B) Pago de perjuicios compensatorios (C. G. P., art. 428 num. 1)	555

	PÁG.
C) Ejecución del hecho debido más perjuicios moratorios y, en subsidio, perjuicios compensatorios (C. G. P., arts. 428 num. 2 y 437)	555
7. Pretensión ejecutiva por obligación de suscribir documentos (C. G. P., art. 434).....	555
8. Pretensión ejecutiva por obligación de no hacer (C. G. P., art. 435)	556
9. La ejecución por perjuicios.....	557
10. La conversión del proceso ejecutivo en proceso declarativo....	558
11. A manera de conclusiones. Aspectos de mejora de la regulación del derecho de ejecución del acreedor.....	560
12. Bibliografía	562

CAPÍTULO XII

EJECUCIÓN INDIVIDUAL

ULISES CANOSA SUÁREZ

1. Generalidades	565
2. Evolución de la ejecución individual.....	568
3. Proceso ejecutivo. Título ejecutivo.....	576
4. Proceso monitorio	580
5. Medidas cautelares.....	581
6. Principios del proceso ejecutivo	586
A) Principio de la satisfacción máxima de la pretensión del acreedor	586
B) Principio del respeto de los derechos del deudor	587
C) Principio del respeto de los derechos de terceros.....	589
D) Principio garantizador de los derechos de otros acreedores	590
E) Principio del respeto a los intereses públicos.....	590
7. Bibliografía	591

CAPÍTULO XIII

EJECUCIÓN COLECTIVA Y PROCESOS CONCURSALES

GUSTAVO CUBEROS GÓMEZ

GENERALIDADES

1. Introducción y concepto	595
----------------------------------	-----

	PÁG.
2. Ejecución singular frente a ejecución colectiva.....	597
3. Antecedentes históricos	598
A) Antecedentes legales en Colombia.....	600
4. Prelación de créditos como remedio ante la insuficiencia patrimonial	602
5. Principales modalidades concursales.....	605
A) Concurso de acreedores.....	606
B) Quiebra y liquidación obligatoria.....	606
C) Concordatos y acuerdos de reestructuración.....	609
6. Sistema actual en Colombia. Régimen de insolvencia	611
A) Proceso de reorganización	612
B) Proceso de liquidación judicial.....	619
7. Apreciación crítica final y conclusiones	624
8. Bibliografía	625

CAPÍTULO XIV

PRELACIÓN DE CRÉDITOS

PAOLA ORDÓÑEZ ARIAS

1. Generalidades	629
A) Introducción y concepto	629
B) Principios que gobiernan la prelación de créditos	630
2. Clases de créditos en Colombia.....	632
A) Créditos de la primera clase	632
a) Créditos que comprende actualmente la primera clase ...	633
b) Régimen aplicable a los créditos de la primera clase	638
B) Créditos de la segunda clase	638
a) Créditos que comprende actualmente la segunda clase...	639
b) Régimen aplicable a los créditos de la segunda clase	643
c) Comentario en relación con la ley 1676 de 2013 de garantías mobiliarias.....	644
C) Créditos de la tercera clase.....	650
a) Créditos que comprende actualmente la tercera clase	650
b) Régimen aplicable a los créditos de la tercera clase.....	651
c) Comentario en relación con la ley 1676 de 2013 de garantías mobiliarias.....	651
D) Créditos de la cuarta clase.....	653

	PÁG.
a) Créditos que comprende actualmente la cuarta clase	654
b) Régimen aplicable a los créditos de la cuarta clase	656
E) Créditos de la quinta clase	656
3. Otros comentarios en relación con el sistema de prelación de créditos en Colombia	657
A) El derecho de retención	657
B) Gastos de administración en procesos de reorganización y liquidación judicial de la ley 1116 de 2006	658
C) Otros bienes excluidos de la masa que se debe liquidar de acuerdo con la ley 1116 de 2006	660
D) Acuerdos de modificación de prelación de créditos en procesos de reorganización de la ley 1116 de 2006	661
E) Cesión de créditos y subrogación	662
F) Régimen de intereses en relación con la ley 1116 de 2006 ..	662
G) Prolación de créditos en materia de liquidación forzosa administrativa de instituciones financieras	663
4. Conclusiones	663
5. Bibliografía	667

CAPÍTULO XV

INDEMNIZACIÓN COMPENSATORIA
E INDEMNIZACIÓN MORATORIA DE PERJUICIOS

ÉDGAR RAMÍREZ BAQUERO

1. Introducción	671
2. Presupuestos axiológicos de la pretensión de resarcimiento en el escenario de la responsabilidad patrimonial por incumplimiento	672
3. Modalidades de la inejecución obligacional	672
A) Inejecución absoluta	673
B) Ejecución imperfecta	673
C) Ejecución tardía	674
D) En el derecho alemán	675
4. Correlación entre las modalidades de inejecución obligacional y las indemnizaciones compensatoria y moratoria	677
5. La diferencia entre indemnización compensatoria e indemnización moratoria únicamente procede en responsabilidad civil por incumplimiento	677

	PÁG.
6. Esta clasificación del daño solo es pertinente en materia de daños patrimoniales	678
7. Indemnización compensatoria de perjuicios.....	678
8. Indemnización moratoria de perjuicios.....	680
9. Indemnización moratoria de perjuicios y las obligaciones dinerarias	681
10. Compatibilidad o incompatibilidad entre la indemnización moratoria y la indemnización compensatoria de perjuicios	683
11. Contenido de las prestaciones indemnizatorias compensatoria y moratoria	684
12. Indemnización compensatoria e indemnización moratoria en el marco de los contratos de prestaciones recíprocas. Su incidencia en punto de los artículos 1546 del Código Civil y 870 del Código de Comercio.....	685
13. Relaciones entre la prestación penal (cláusula penal) y las indemnizaciones compensatoria y moratoria. Cláusulas penales compensatorias y moratorias	688
14. Relaciones con la clasificación del daño que distingue entre daño emergente y lucro cesante	689
15. Algunos aspectos de la ejecución coactiva de la indemnización compensatoria de perjuicios (c. g. p., arts. 428, 437 y 439).....	689
16. Algunos aspectos de la ejecución coactiva de la indemnización moratoria de perjuicios (C. G. P., arts. 426, 435 y 439).	690
17. Régimen probatorio de la indemnización compensatoria y de la indemnización moratoria de perjuicios	690
18. Reajuste o corrección monetaria de las indemnizaciones compensatoria y moratoria	692
19. Propuesta de enmienda legislativa.....	695
20. Bibliografía	695

z

CAPÍTULO XVI

EL DERECHO DE RETENCIÓN

MARCELA CASTRO DE CIFUENTES

1. Concepto y propósito del derecho de retención.....	698
2. Presupuestos para el ejercicio del derecho de retención.....	700
3. Casos en los que procede alegar el derecho de retención.....	702

	PÁG.
A) Casos legales de retención	703
a) En el Código Civil	703
b) En el Código de Comercio.....	707
B) La retención convencional	709
4. Naturaleza jurídica.....	710
A) Tesis de la excepción personal	711
B) Derecho de retención: derecho real.....	712
C) Retención como derecho “sui generis”	714
D) Nuestra opinión.....	715
5. Características del derecho de retención.....	716
A) Accesoriedad	716
B) Indivisibilidad	716
C) Unilateralidad.....	717
D) Oponibilidad “erga omnes”	717
E) Renunciabilidad	719
F) Provisionalidad.....	720
G) Transmisibilidad.....	720
6. Contenido y alcance del derecho de retención.....	720
A) Facultades, limitaciones y prohibiciones respecto de la cosa retenida.....	721
B) Facultades del retentor sobre los frutos de la cosa.....	722
C) Aplicación de las disposiciones sobre el contrato de prenda, por analogía.....	723
D) Alcance del derecho en caso de ejecución o concurso.....	723
a) La retención ante la ejecución individual iniciada contra el retinente	724
b) Concurso de acreedores, quiebra o liquidación judicial del acreedor retenedor	724
c) La retención ante la ejecución iniciada contra el deudor, dueño de la cosa, por uno o más de sus acreedores.....	724
7. Obligaciones y responsabilidad del acreedor-retinente	727
A) Cuidado y conservación de la cosa	727
B) Restitución	728
C) Responsabilidad del retenedor	728
D) Retención de bienes consumibles y de sumas de dinero.....	729
a) Bienes consumibles	729
b) Sumas de dinero.....	729
8. El derecho de retención frente a la excepción de contrato no cumplido	731

	PÁG.
9. Derecho de retención y compensación	733
10. Extinción del derecho de retención.....	734
11. El derecho de retención como garantía mobiliaria	735
12. Propuestas de modernización	739
13. Bibliografía	744

CAPÍTULO XVII

LAS ACCIONES RECONSTITUTIVAS DEL PATRIMONIO DEL DEUDOR

NICOLÁS PÁJARO MORENO

1. Introducción	749
2. El patrimonio como garantía general de los acreedores	751
A) La responsabilidad patrimonial.....	751
B) Insolvencia, iliquidez y otros detonantes de crisis.....	752
C) Actos que deterioran el patrimonio del deudor.....	753
a) Actos del deudor que comprometen su solvencia	755
b) Actos del deudor que comprometen su liquidez.....	756
c) Actos del deudor que alteran el orden de prelación de pagos o la par conditio creditorum	758
d) Actos del deudor que cambian sus condiciones de operación	759
3. La acción pauliana	760
A) Naturaleza de la acción pauliana.....	761
B) Titulares de la acción pauliana	763
a) Legitimación en la causa	764
b) Interés para obrar	765
C) Actos revocables	766
D) Elementos de la acción pauliana	768
a) Daño al acreedor (“eventus damni”)	769
b) Mala fe (“consilium fraudis” o “scientia damni”).....	770
E) Extinción de la acción pauliana.....	775
4. Las acciones revocatorias concursales.....	776
A) Acciones revocatorias de la ley 1116 de 2006	777
a) Naturaleza de la acción revocatoria concursal	777
b) Titulares de la acción revocatoria concursal.....	779
c) Actos revocables.....	781

	PÁG.
d) Elementos de la acción revocatoria concursal.....	782
e) Régimen de recompensas	787
f) Extinción de la acción revocatoria concursal	788
B) Acciones revocatorias de la ley 550 de 1999	788
C) Acciones revocatorias del Estatuto Orgánico del Sistema Financiero (EOSF)	789
D) Acciones revocatorias en el régimen de insolvencia de la persona natural no comerciante, en el Código General del Proceso.....	789
5. La acción de simulación	790
A) Concepto y especies de acción de simulación.....	791
a) Simulación absoluta.....	792
b) Simulación relativa.....	793
B) Naturaleza de la acción de simulación	796
C) Titulares de la acción de simulación	799
a) Las partes del negocio simulado.....	799
b) Los terceros.....	800
D) Elementos de la acción de simulación	804
a) Existencia de un acto jurídico aparente	804
b) Existencia de una situación jurídica oculta.....	804
c) Daño al tercero.....	807
d) Otros elementos (no esenciales) de la acción de simulación	808
E) Extinción de la acción de simulación.....	810
F) La acción de simulación concursal	811
6. La acción subrogatoria.....	811
A) Naturaleza de la acción subrogatoria	813
B) Titulares de la acción subrogatoria.....	814
a) Legitimación en la causa	814
b) Interés para obrar	814
C) Elementos de la acción subrogatoria.....	815
a) Condición de acreedor del demandante.....	815
b) Existencia de un derecho subjetivo en favor del deudor .	815
c) Inactividad del deudor frente a dicho derecho subjetivo.	815
d) Daño al acreedor.....	815
D) Extinción de la acción subrogatoria	816
7. Algunas reflexiones con miras a la modernización de los temas aquí tratados	816

	PÁG.
A) Necesidad de modernizar la acción pauliana	816
B) Necesidad de una regulación general y expresa sobre las acciones de simulación y oblicua	817
C) Simplificación, unificación o —¿por qué no?— eliminación de regímenes especiales de las acciones revocatorias y de simulación concursales	818
D) Problemas derivados de la insuficiencia en las funciones jurisdiccionales otorgadas a la Superintendencia de Sociedades	819
E) De nuevo sobre la buena fe	821
8. Bibliografía	821
Índice de autores	829
Índice de disposiciones	835
Índice de materias	843