

**CONTRATOS EMPRESARIALES
NACIONALES E
INTERNACIONALES**

**CONOZCA LOS CONTRATOS QUE LE
DARÁN ESTABILIDAD Y RENTABILIDAD
A SU NEGOCIO**

LISANDRO PEÑA NOSSA

SÉPTIMA EDICIÓN

Peña Nossa, Lisandro

Contratos empresariales nacionales e internacionales : conozca los contratos que le darán estabilidad y rentabilidad a su negocio / Lisandro Peña Nossa. -- 7a ed. -- Bogotá : Ecoe Ediciones, 2022.

730 p. -- (Derecho. Derecho)

Contiene referencias bibliográficas.

ISBN 978-958-503-260-6 -- 978-958-503-261-3 (e-book)

1. Contratos comerciales - Colombia 2. Contratos comerciales internacionales 3. Responsabilidad contractual I. Título II. Serie

CDD: 346.022 ed. 23

CO-BoBN- a1089251



Área: *Derecho*

Subárea: *Derecho*

ECOE
EDICIONES



© Lisandro Peña Nossa

► Ecoe Ediciones S.A.S.
info@ecoeediciones.com
www.ecoeediciones.com
Carrera 19 # 63C 32, Tel.: 919 80 02
Bogotá, Colombia

Sexta edición: Bogotá, marzo de 2017
Séptima edición: Bogotá, marzo del 2022

ISBN: 978-958-503-260-6
e-ISBN: 978-958-503-261-3

Directora editorial: Claudia Garay Castro
Coordinadora editorial: Paula Bermúdez B.
Corrección de estilo: Orlando Riaño
Diagramación: Yolanda Madero Tiria
Carátula: Wilson Marulanda Muñoz
Impresión: Carvajal Soluciones de
Comunicación S.A.S.
Carrera 69 #15-24

*Prohibida la reproducción total o parcial por cualquier medio
sin la autorización escrita del titular de los derechos patrimoniales.*

Impreso y hecho en Colombia - Todos los derechos reservados

A mi esposa, María Consuelo, y a mis hijos,
María Constanza y Luis Fernando

CONTENIDO

PARTE PRIMERA

PRINCIPIOS Y RÉGIMEN DE LOS CONTRATOS NACIONALES E INTERNACIONALES

| | |
|---|----|
| CAPÍTULO I. LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO CONTRACTUAL | 3 |
| CONCEPTO DE PRINCIPIO | 3 |
| 1. Autonomía de la voluntad..... | 6 |
| A. Reseña histórica | 6 |
| B. La autonomía de la voluntad en el Derecho colombiano..... | 6 |
| C. La autonomía de la voluntad en el contexto internacional..... | 9 |
| D. Concepto..... | 10 |
| E. Límites a la autonomía de la voluntad..... | 10 |
| 1. Orden Público Internacional | 10 |
| 2. Fraude a la Ley..... | 11 |
| 3. Dépeçage..... | 11 |
| 4. Rechazo del reenvío | 12 |
| F. La autonomía de la voluntad en los principios de Unidroit | 12 |
| 2. Principio de la buena fe | 14 |
| A. El principio de la buena fe en el C. C. y en el C. de Co. colombianos..... | 15 |
| B. El principio de la buena fe en el iter contractual..... | 16 |
| a) Etapa precontractual..... | 17 |
| b) Etapa contractual | 19 |
| c) Etapa poscontractual | 20 |
| C. La buena fe en la interpretación del contrato..... | 21 |
| D. La buena fe y el derecho internacional..... | 22 |
| E. La buena fe en los principios de Unidroit | 22 |
| F. Prueba de la buena fe..... | 22 |
| G. Deber de confidencialidad..... | 22 |
| 3. Abuso del derecho..... | 23 |
| A. Origen..... | 23 |

| | |
|--|----|
| B. Concepto y elementos..... | 24 |
| 1) Subjetivos | 26 |
| 2) Objetivos | 26 |
| 3) Mixto o ecléctico | 26 |
| C. Características | 26 |
| D. Naturaleza jurídica..... | 28 |
| 3.1 Cláusulas abusivas | 30 |
| A. Origen..... | 30 |
| B. Concepto y elementos..... | 31 |
| C. Características | 32 |
| 3.2 Abuso de posición dominante | 33 |
| A. Origen..... | 33 |
| B. Concepto y elementos..... | 34 |
| 3.3 La terminación del contrato como abuso del derecho en los contratos de larga duración | 38 |
| 3.4 Abuso del derecho en los contratos de adhesión..... | 40 |
| 4. Enriquecimiento sin causa | 43 |
| A. Origen..... | 43 |
| B. Concepto y elementos..... | 45 |
| C. Características | 45 |
| D. Naturaleza jurídica..... | 46 |
| 5. Fraude a la ley | 48 |
| A. Origen y etimología | 48 |
| B. Concepto y elementos..... | 49 |
| C. Características | 50 |
| D. Naturaleza jurídica..... | 51 |
| Depeçage..... | 51 |
| Rechazo del reenvío..... | 51 |
| E. Fraude a la Ley en concretos institutos jurídicos | 51 |
| a) Simulación | 52 |
| b) Acción pauliana | 54 |
| c) Desestimación de la personalidad jurídica o levantamiento del velo corporativo | 56 |
| 6. Error Commun Hacer Derecho (Error Communis Facit Jus)..... | 58 |
| A. Origen..... | 58 |
| B. Concepto y elementos..... | 59 |
| 7. Teoría de la imprevisión | 60 |
| A. Teoría de la imprevisión en el derecho privado | 60 |
| a) Concepto | 60 |
| b) Efectos de la teoría de la imprevisión..... | 60 |
| c) La excesiva onerosidad («Hardship») en los principios de Unidroit | 62 |
| B. Teoría de la imprevisión en el derecho público..... | 62 |
| a. El hecho del príncipe y la teoría de la imprevisión | 64 |
| C. Teoría de la imprevisión en el contrato de obra pública..... | 65 |

CAPÍTULO II. RÉGIMEN JURÍDICO DE LA CONTRATACIÓN

| | |
|--|----|
| MERCANTIL INTERNACIONAL | 67 |
| 1. Importancia económica de los contratos mercantiles internacionales | 67 |
| 2. «Lex mercatoria» o «ius mercatorum». Fuente del derecho internacional..... | 67 |
| A. Origen..... | 67 |
| B. Existencia en la lex mercatoria..... | 69 |
| C. «La lex mercatoria» o ius mercatorum, como ordenamiento jurídico | 70 |
| D. Ventajas y desventajas de la lex mercatoria | 71 |
| a) Ventajas | 71 |
| b) Desventajas | 71 |
| E. Definición de la lex mercatoria..... | 71 |
| F. Características de la lex mercatoria | 72 |
| G. Aplicación práctica de la lex mercatoria en Colombia | 73 |
| H. Principios de la lex mercatoria..... | 73 |
| I. Fuentes de la lex mercatoria..... | 74 |
| a) Usos y costumbres..... | 74 |
| b) Códigos de conducta..... | 76 |
| 3. Empresas corporativas..... | 77 |
| A. Empresas multinacionales | 77 |
| a) Características | 78 |
| b) Clasificación | 78 |
| B. La empresa transnacional..... | 78 |
| a) Características | 79 |
| 4. Contratos tipo..... | 80 |
| 5. Tratados internacionales | 80 |
| 6. Derecho internacional privado..... | 80 |
| A. Concepto..... | 81 |
| B. Justificación | 82 |
| C. Objeto..... | 82 |
| D. Finalidad..... | 83 |
| 7. Derecho mercantil internacional | 83 |
| 8. Naturaleza jurídica de la contratación mercantil internacional..... | 83 |
| 9. Régimen jurídico de la contratación mercantil internacional..... | 84 |
| A. El contrato internacional | 84 |
| B. Principios rectores..... | 85 |
| C. Regímenes de la contratación internacional | 85 |
| 10. Criterios básicos para que un contrato sea considerado internacional | 85 |
| A. La Convención de Viena (11 de abril de 1980)..... | 86 |
| B. Los principios de Unidroit | 86 |
| C. Criterios objetivos para determinar cuándo un contrato es internacional | 87 |
| 11. Cuándo es internacional un contrato | 88 |
| Caso 1. Empresarios ecuatorianos y colombianos | 91 |
| Caso 2. Empresa editorial mexicana y empresa comercializadora colombiana | 91 |
| Caso 3. Empresa colombiana y empresa estadounidense | 91 |

| | |
|---|----|
| Caso 4. Schulze Systems, empresa alemana y Registraduría Nacional del Estado Civil de Colombia..... | 92 |
| 12. La ley aplicable a los contratos internacionales y a las partes | 92 |
| A. Autonomía de la voluntad | 92 |
| B. Falta de elección de la ley o derecho aplicable..... | 94 |
| C. La regla «locus regit actum» | 95 |

CAPÍTULO III. PRINCIPIOS DE UNIDROIT SOBRE LOS CONTRATOS

| | |
|--|-----------|
| INTERNACIONALES..... | 97 |
| 1. Principios de Unidroit | 97 |
| 1.1 Preámbulo..... | 97 |
| Propósito de los Principios..... | 97 |
| 1.2 Resumen: Unidroit. Principios sobre los Contratos Comerciales Internacionales (Ministerio de Justicia y del Derecho – Dirección General de Asuntos Internacionales) 98 | |
| Internacionalidad del contrato | 98 |
| Mercantilidad del contrato..... | 98 |
| Los principios y los contratos entre particulares a nivel nacional | 99 |
| Los principios de Unidroit como un conjunto de reglas aplicables al contrato 99 | |
| Aplicación de los principios en lugar del derecho nacional..... | 99 |

PARTE SEGUNDA PRECONTRATO

| | |
|---|----------------|
| CAPÍTULO I. PROMESA DE CONTRATO | 103 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 103 |
| A. En Roma..... | 103 |
| B. En Chile | 103 |
| C. En Colombia..... | 104 |
| 2. Función económica..... | 105 |
| 3. Concepto | 105 |
| 4. Sujetos | 105 |
| 5. Características..... | 106 |
| A. Consensual..... | 106 |
| B. Bilateral | 106 |
| C. Principal | 107 |
| D. Oneroso..... | 107 |
| E. Nominado..... | 107 |
| F. De libre discusión..... | 107 |
| G. Provisional y transitorio..... | 107 |
| 6. Requisitos de la promesa | 107 |
| CAPÍTULO II. CONTRATO DE OPCIÓN..... | 113 |
| 1. Marco normativo..... | 113 |
| 2. Concepto y características..... | 114 |
| 3. Requisitos de validez..... | 115 |
| 4. Diferencias entre la opción y la promesa | 116 |

| | |
|---|------------|
| CAPÍTULO III. OFERTA Y ACEPTACIÓN NACIONAL E INTERNACIONAL | 117 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 117 |
| 2. Función económica..... | 117 |
| 3. Concepto | 118 |
| 4. Características..... | 118 |
| 5. Clases de oferta..... | 120 |
| A. Expresa | 120 |
| B. Tácita | 121 |
| C. A persona indeterminada | 121 |
| D. Exhibición de mercancías..... | 122 |
| E. Agotamiento de mercancías ofrecidas públicamente | 122 |
| F. Oferta pública de prestación o premio..... | 122 |
| G. Cumplimiento de las condiciones por varias personas | 122 |
| H. Licitaciones..... | 123 |
| 6. Irrevocabilidad de la oferta | 123 |
| 7. Caducidad de la oferta..... | 124 |
| A. El rechazo expreso de la oferta..... | 124 |
| B. La aceptación condicional o extemporánea..... | 124 |
| C. La expiración del término que tiene el destinatario para aceptar o rechazar | 124 |
| D. La muerte o incapacidad del proponente cuando atendida la naturaleza de la oferta la propuesta no pueda conservar su fuerza obligatoria..... | 124 |
| 8. Concepto de aceptación | 125 |
| 9. Forma de aceptación..... | 125 |
| 10. Plazo para la aceptación | 127 |
| 11. Concepto de oferta internacional..... | 128 |
| 12. Efectos de la oferta internacional..... | 128 |
| 13. Retiro y revocación de la oferta internacional | 129 |
| 14. Aceptación de la oferta internacional..... | 129 |
| 15. Aceptación que modifica las condiciones de la oferta | 130 |
| 16. Retiro de la aceptación | 130 |
| 17. Diferencias entre oferta nacional y oferta internacional..... | 131 |
| 18. Diferencia entre la oferta, la opción y la preferencia..... | 131 |
| | |
| CAPÍTULO IV. CARTAS DE INTENCIÓN..... | 133 |
| 1. Concepto | 133 |
| 2. Diferencia entre la carta de intención y el memorando de entendimiento | 134 |
| | |
| CAPÍTULO V. INVITACIÓN A NEGOCIAR | 137 |
| 1. Concepto | 137 |
| 2. Diferencias entre la oferta y la invitación a negociar..... | 138 |

PARTE TERCERA
DE LOS CONTRATOS TÍPICOS O REGULADOS

| | |
|---|------------|
| CAPÍTULO I. LA COMPRAVENTA COMERCIAL NACIONAL E INTERNACIONAL..... | 141 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 141 |
| 2. Función económica..... | 142 |
| 3. Concepto | 142 |
| 4. Características generales | 144 |
| A. Bilateral | 144 |
| B. Consensual o solemne | 144 |
| C. Oneroso..... | 144 |
| D. Principal..... | 145 |
| E. Nominado..... | 145 |
| F. De ejecución instantánea | 145 |
| 5. Sujetos del contrato..... | 145 |
| A. Comprador | 145 |
| B. Vendedor | 145 |
| 6. Requisitos para la validez del contrato | 145 |
| 7. La cosa o bien..... | 146 |
| A. El objeto del contrato | 146 |
| B. Falta parcial de la cosa vendida | 146 |
| C. Venta de cosa presente..... | 146 |
| D. Venta de cosa futura | 146 |
| E. Venta de cosa ajena | 147 |
| F. Venta de un riesgo o de un álea..... | 149 |
| G. Susceptible de ser vendida | 149 |
| H. Que sea singular o determinada | 149 |
| 8. Gastos en la compraventa..... | 149 |
| 9. El precio..... | 149 |
| A. Determinación del precio por las partes..... | 150 |
| B. Determinación unilateral del precio..... | 150 |
| C. Determinación del precio por un tercero | 150 |
| D. Precio justo y precio irrisorio..... | 150 |
| E. Precio real..... | 151 |
| F. Precio en moneda extranjera..... | 151 |
| G. Lesión enorme en la compraventa..... | 151 |
| a) Características de la acción rescisoria por lesión enorme | 153 |
| b) Prueba de la lesión enorme | 153 |
| c) Efectos de la acción rescisoria | 153 |
| d) Extinción de la acción rescisoria | 154 |
| e) Reflexiones acerca de la lesión enorme: análisis comparado entre el tratamiento de la figura jurídica en Argentina y Colombia..... | 158 |
| 10. Obligaciones de las partes | 162 |
| A. Del vendedor | 162 |
| a) Traditar la cosa objeto del contrato | 162 |
| b) Formas de tradición..... | 163 |
| c) Garantía de buen funcionamiento del bien | 165 |

| | |
|---|------------|
| d) Responsabilidad por los vicios ocultos o redhibitorios del bien | 167 |
| e) Responsabilidad de saneamiento por evicción | 169 |
| f) Cesación de la obligación de saneamiento..... | 171 |
| g) Prescripción de la acción de saneamiento por evicción | 171 |
| B. Obligaciones del comprador | 171 |
| a) Pagar el precio | 171 |
| b) Recibir la cosa..... | 172 |
| 11. Clases de compraventa | 172 |
| A. Venta a prueba o venta al gusto..... | 172 |
| B. Venta sobre muestras | 173 |
| C. Venta sobre muestras de calidad no determinada | 173 |
| D. Venta de establecimiento de comercio..... | 173 |
| E. Venta de automotores | 174 |
| F. Venta con reserva de dominio (arts. 951-958) | 175 |
| a) Efectos del pacto de reserva de dominio | 176 |
| b) Riesgos de la cosa vendida con reserva de dominio | 177 |
| c) Efectos en caso de no pago del precio | 177 |
| 12. Pactos accesorios a la compraventa | 178 |
| A. Arras | 178 |
| B. Pacto de retroventa..... | 179 |
| C. Pacto comisorio..... | 180 |
| D. Pacto de preferencia..... | 181 |
| E. Pacto de mejor comprador o de «adictio in diem» | 181 |
| 13. De la relación jurídica de los sujetos frente a los bienes | 182 |
| A. Propiedad | 182 |
| B. Tenencia | 184 |
| C. Posesión..... | 184 |
| | |
| CAPÍTULO II. COMPRAVENTA INTERNACIONAL | 187 |
| 1. Antecedentes..... | 187 |
| 2. Función económica..... | 188 |
| 3. Concepto | 189 |
| 4. Perfeccionamiento del contrato..... | 192 |
| 5. Obligaciones de las partes | 192 |
| A. Obligaciones del vendedor | 192 |
| a) Obligación de entrega..... | 192 |
| a') Contenido de la obligación | 193 |
| b) Obligación de conformidad | 196 |
| c) Plazo para hacer uso de la garantía..... | 198 |
| d) La obligación de saneamiento..... | 199 |
| B. Obligaciones del comprador | 200 |
| C. La obligación de recibir | 201 |
| 6. Sanciones por el incumplimiento de las obligaciones de las partes..... | 202 |
| A. Incumplimiento esencial..... | 202 |
| a) Características | 202 |
| b) Opciones del comprador ante el incumplimiento del vendedor | 203 |
| B. Derechos del vendedor frente al incumplimiento del comprador..... | 204 |

| | |
|--|-----|
| 7. Disposiciones comunes a las partes | 205 |
| A. Efectos de la resolución del contrato | 205 |
| B. Diferir el cumplimiento de las obligaciones del contrato | 207 |
| C. Exoneración de cumplir las obligaciones derivadas del contrato | 207 |
| D. Acuerdo de las partes para la modificación o extinción del contrato | 207 |
| 8. Contratar el transporte y pagar un seguro | 208 |
| A. Contratar el transporte | 208 |
| B. Contratar un seguro | 208 |

CAPÍTULO III. CONTRATO DE PERMUTA

| | |
|--------------------------------|-----|
| 1. Reseña histórica | 209 |
| 2. Función económica | 210 |
| 3. Concepto | 210 |
| 4. Características | 210 |
| A. Bilateral | 210 |
| B. Consensual | 211 |
| C. Oneroso | 211 |
| D. Conmutativo | 211 |
| E. Principal | 211 |
| F. Ejecución instantánea | 211 |
| G. Nominado | 211 |
| 5. Sujetos | 211 |
| 6. Obligaciones | 212 |

CAPÍTULO IV. CONTRATO DE ARRENDAMIENTO DE LOCAL COMERCIAL

| | |
|--|-----|
| 1. Aspectos generales | 213 |
| 2. Etimología y reseña histórica | 214 |
| 3. Función económica | 214 |
| 4. Concepto | 215 |
| 5. Características | 215 |
| A. Bilateral | 215 |
| B. Consensual | 215 |
| C. Oneroso | 215 |
| D. Conmutativo | 215 |
| E. De ejecución sucesiva | 215 |
| F. Principal | 216 |
| G. Nominado | 216 |
| 6. Sujetos | 216 |
| 7. Objeto | 216 |
| 8. Precio | 216 |
| 9. Obligaciones y derechos del arrendador | 216 |
| A. Entregar la cosa arrendada | 216 |
| B. Mantener la cosa en buen estado de funcionamiento | 217 |
| C. Obligación de saneamiento | 218 |
| D. Derecho a obtener la restitución del local | 218 |
| 10. Obligaciones y derechos del arrendatario | 219 |
| A. Uso de la cosa arrendada | 219 |
| B. Conservación y entrega del local comercial | 220 |

| | |
|---|------------|
| C. Pagar el precio o renta | 220 |
| D. Renovación del contrato de arrendamiento | 221 |
| E. Derecho de preferencia..... | 222 |
| F. Derecho del arrendatario de subarrendar..... | 223 |
| G. Cesión del contrato de arrendamiento..... | 224 |
| H. Derecho de indemnización | 224 |
| I. Derecho de retención..... | 225 |
| 11. Diferencias entre el contrato de arrendamiento regido por el código civil y código de comercio | 226 |
| 12. Falacias existentes en la regulación del contrato de arrendamiento de local comercial..... | 227 |
| A. Falacias del contrato de arrendamiento de local comercial | 228 |
| a) Contrato de arrendamiento de local comercial por término inferior a dos años | 228 |
| b) Justa causa para la terminación del contrato por parte del arrendatario antes del vencimiento..... | 229 |
| c) Subarriendo..... | 230 |
| d) Desahucio | 230 |
| e) Libertad de destinación del local comercial | 231 |
| f) Renovación..... | 232 |
| g) Canon de arrendamiento | 234 |
| h) Contrato mixto: confluencia del contrato de arrendamiento de local comercial y del contrato de vivienda, en las mismas partes y en el mismo inmueble | 234 |
| i) Cláusula compromisoria..... | 235 |
| B. La claudicación del contrato de arrendamiento de local comercial ante tipos contractuales que resuelven sus deficiencias..... | 235 |
| a) Inclínación por el contrato de concesión de espacio comercial..... | 235 |
| b) Inclínación por el contrato de cuentas en participación | 236 |
| CAPÍTULO V. CONTRATO DE TRANSPORTE DE COSAS | 239 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 239 |
| 2. Modalidades de transporte | 240 |
| A. Transporte terrestre | 240 |
| B. Transporte marítimo | 240 |
| C. Transporte aéreo..... | 240 |
| D. Transporte multimodal y combinado | 240 |
| 3. Función económica..... | 241 |
| 4. Concepto | 241 |
| 5. Características generales | 242 |
| 6. Sujetos..... | 243 |
| 7. Obligaciones del remitente..... | 243 |
| 8. Derechos del remitente (C. de Co., art. 1023) | 244 |
| 9. Obligaciones del transportador..... | 244 |
| 10. Responsabilidad del transportador..... | 245 |
| 11. Obligaciones del destinatario | 249 |
| 12. Derechos del destinatario (C. de Co., art. 1024) | 249 |

| | |
|--|------------|
| CAPÍTULO VI. CONTRATO DE SUMINISTRO | 251 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 251 |
| 2. Función económica..... | 251 |
| 3. Concepto | 252 |
| 4. Sujetos..... | 252 |
| 5. Características..... | 253 |
| A. Bilateral | 253 |
| B. Oneroso | 253 |
| C. Consensual..... | 253 |
| D. Tracto sucesivo | 253 |
| E. Principal..... | 253 |
| F. Nominado | 253 |
| G. Conmutativo..... | 253 |
| H. Es de libre discusión..... | 253 |
| I. Es de duración..... | 253 |
| 6. Elementos esenciales..... | 253 |
| A. Objeto | 253 |
| B. Volumen y periodicidad de las prestaciones..... | 254 |
| a) Con relación a la cantidad..... | 254 |
| C. El precio..... | 254 |
| a) Cuándo se debe realizar el pago del precio..... | 255 |
| b) Con relación al plazo para realizar las prestaciones (art. 972, C. de Co.) | 255 |
| 7. Cláusulas especiales | 255 |
| A. Pacto de exclusividad..... | 255 |
| B. Cláusula de preferencia..... | 259 |
| 8. Incumplimiento Cesión y terminación del contrato | 259 |
| A. Incumplimiento del contrato | 259 |
| B. Cesión del contrato | 259 |
| 9. Normas aplicables al contrato de suministro | 262 |
| | |
| CAPÍTULO VII. CONTRATO DE LAS CUENTAS EN PARTICIPACIÓN | 263 |
| 1. Reseña histórica..... | 263 |
| 2. Función económica..... | 263 |
| 3. Concepto | 264 |
| 4. Sujetos..... | 264 |
| 5. Características..... | 264 |
| A. Consensual..... | 264 |
| B. Bilateral o plurilateral | 264 |
| C. Conmutativo..... | 264 |
| D. Principal | 264 |
| E. Típico | 264 |
| F. Tracto sucesivo | 264 |
| G. De colaboración | 264 |
| a) Contrato de colaboración | 265 |
| b) Las partes del contrato – Partícipes activos o gestores vs. partícipes inactivos u ocultos..... | 265 |
| c) En un contrato consensual..... | 265 |

| | |
|--|------------|
| d) Los aportes..... | 266 |
| e) Naturaleza jurídica – contrato bilateral vs. plurilateral: | 266 |
| 6. Caracteres esenciales de las cuentas en participación | 267 |
| 7. Obligaciones del partícipe activo o gestor y del partícipe oculto | 269 |
| A. Del partícipe activo..... | 269 |
| B. Del partícipe oculto..... | 269 |
| 8. Causales de terminación | 271 |
| 9. Diferencias de las cuentas en participación y las sociedades comerciales..... | 271 |
| CAPÍTULO VIII. CONTRATO DE MUTUO | 273 |
| 1. Etimología | 273 |
| 2. Reseña histórica..... | 273 |
| 3. Función económica..... | 273 |
| 4. Concepto | 273 |
| 5. Características..... | 274 |
| A. Unilateral..... | 274 |
| B. Real..... | 274 |
| C. Gratuito | 275 |
| D. Recae sobre cosas fungibles..... | 275 |
| E. Principal..... | 275 |
| F. Nominado | 275 |
| 6. Disposición de la cosa mutuada | 275 |
| 7. Requisitos | 275 |
| 8. Obligaciones de las partes | 276 |
| A. Del mutuante..... | 276 |
| B. Del mutuario | 276 |
| 9. Préstamo con interés..... | 277 |
| 10. Mutuo en materia mercantil | 278 |
| 11. Onerosidad del mutuo mercantil..... | 279 |
| 12. Obligaciones de las partes | 279 |
| A. Del mutuante..... | 279 |
| B. Del mutuario | 279 |
| C. Obligación de pagar intereses..... | 280 |
| 13. Clases de intereses..... | 282 |
| A. Remuneratorios..... | 282 |
| B. Moratorios..... | 282 |
| C. Legales | 282 |
| D. Convencionales | 282 |
| E. Efectivos..... | 282 |
| F. Nominal..... | 282 |
| 14. Clases de tasas de interés..... | 283 |
| A. Tasa de interés corriente..... | 283 |
| B. Tasa de interés bancario corriente..... | 283 |
| C. Tasa de interés en créditos ordinarios de libre asignación | 283 |
| D. Tasa de interés anticipado..... | 283 |
| E. Tasa de interés vencido | 283 |
| 15. Quién fija las tasas máximas de interés..... | 283 |

| | |
|---|------------|
| A. Intereses máximos remuneratorios que pueden cobrar o pagar los establecimientos de crédito..... | 283 |
| B. Intereses máximos moratorios que pueden cobrar los establecimientos de crédito..... | 283 |
| 16. Interés de usura | 284 |
| 17. Intereses sobre intereses | 284 |
| 18. Reajuste de intereses cuando se han estipulado en una tasa fija y l a Superintendencia Financiera certifica una tasa inferior | 285 |
| 19. Contrato de promesa de mutuo | 286 |
| 20. Diferencia entre el mutuo y el comodato | 286 |
| | |
| CAPÍTULO IX. CONTRATO DE CONSIGNACIÓN O ESTIMATORIO..... | 287 |
| 1. Reseña histórica..... | 287 |
| 2. Función económica..... | 287 |
| 3. Concepto | 287 |
| 4. Sujetos | 288 |
| A. Consignante..... | 288 |
| B. Consignatario..... | 288 |
| 5. Características..... | 288 |
| A. Bilateral | 288 |
| B. Real..... | 289 |
| C. Traslaticio de dominio..... | 289 |
| D. Oneroso..... | 289 |
| E. De ejecución sucesiva | 289 |
| F. Principal | 289 |
| G. Nominado..... | 289 |
| H. Conmutativo o Aleatorio..... | 289 |
| 6. Objeto | 289 |
| 7. Naturaleza jurídica..... | 290 |
| 8. Aspectos relevantes de esta figura contractual..... | 290 |
| 9. Obligaciones de las partes | 291 |
| A. Obligaciones del consignante («tradens»)..... | 291 |
| a) Entregar al consignatario las mercancías objeto del contrato | 291 |
| b) Pagar la comisión acordada..... | 291 |
| c) Recibir la cosa | 291 |
| B. Obligaciones del consignatario («accipiens»)..... | 291 |
| a) Recibir la cosa | 291 |
| b) Entregar la cosa..... | 291 |
| c) Obligación de conservar las mercancías | 291 |
| d) Obligación de vender las mercancías..... | 292 |
| e) Obligación de pagar el precio | 292 |
| 10. Terminación del contrato..... | 292 |
| | |
| CAPÍTULO X. CONTRATO DE EDICIÓN..... | 293 |
| 1. Reseña histórica..... | 293 |
| 2. Concepto | 294 |
| 3. Sujetos | 294 |

| | |
|--|------------|
| A. El titular del derecho de autor | 294 |
| B. El editor..... | 297 |
| 4. Características..... | 297 |
| A. Consensual..... | 297 |
| B. Bilateral..... | 297 |
| C. Oneroso | 297 |
| D. Principal..... | 297 |
| E. Nominado..... | 297 |
| F. Ejecución instantánea..... | 297 |
| 5. Obligaciones de las partes | 298 |
| A. Obligaciones del titular del derecho de autor..... | 298 |
| a) Entrega de la obra | 298 |
| b) Entrega de originales..... | 298 |
| c) Correcciones y adiciones..... | 298 |
| B. Obligaciones del editor | 298 |
| a) En cuanto a los ejemplares y su edición..... | 298 |
| b) En cuanto al pago de regalías | 299 |
| c) Otras obligaciones..... | 299 |
| 6. Derechos de las partes | 299 |
| A. Derechos del titular del derecho de autor..... | 299 |
| B. Derechos del editor | 300 |
| 7. Terminación del contrato | 300 |
| | |
| CAPÍTULO XI. CONTRATO DE TRANSACCIÓN..... | 303 |
| 1. Reseña histórica..... | 303 |
| 2. Concepto | 304 |
| 3. Sujetos del contrato | 306 |
| A. Características | 306 |
| B. Obligaciones de las partes | 307 |
| 4. De lo que es y no es susceptible de transacción | 307 |
| A. Lo que es susceptible de transacción | 307 |
| B. Lo que no es susceptible de transacción..... | 307 |
| 5. Efectos de la transacción | 309 |
| A. Cosa juzgada..... | 309 |
| B. Relatividad..... | 309 |
| C. Cláusula penal | 310 |

PARTE CUARTA
CONTRATOS DE INTERMEDIACIÓN

| | |
|--|------------|
| INTRODUCCIÓN..... | 313 |
| | |
| CAPÍTULO I. CONTRATO DE MANDATO | 315 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 315 |
| 2. Función económica..... | 315 |
| 3. Concepto | 316 |
| 4. Sujetos..... | 316 |

| | |
|--|-----|
| 5. Características..... | 316 |
| A. Bilateral | 316 |
| B. Consensual | 317 |
| C. Oneroso | 317 |
| D. Principal | 317 |
| E. Nominado..... | 317 |
| F. De ejecución instantánea o de tracto sucesivo | 317 |
| 6. Objeto | 317 |
| 7. Obligaciones y derechos de las partes..... | 318 |
| A. Obligaciones del mandante | 318 |
| B. Obligaciones del mandatario | 319 |
| 8. Derecho de las partes | 323 |
| A. Derechos del mandante..... | 323 |
| B. Derechos del mandatario | 323 |
| 9. Responsabilidad del mandatario | 324 |
| A. Mandato colectivo..... | 326 |
| B. Terminación del contrato de mandato | 326 |
| 10. Diferencia entre el mandato y la representación..... | 329 |
| 11. Gestiones que no son mandato | 330 |
| A. Mandato y sociedad..... | 330 |
| B. Mandato y corretaje | 330 |
| C. Mandato y agencia oficiosa..... | 330 |

CAPÍTULO II. MANDATO CON REPRESENTACIÓN

| | |
|--|-----|
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 331 |
| 2. Función económica..... | 331 |
| 3. Concepto | 332 |
| 4. Clases de representación | 332 |
| 5. Sujetos | 333 |
| 6. Objeto | 333 |
| 7. Elementos esenciales..... | 333 |
| A. Preexistencia del poder | 333 |
| B. Es un acto unilateral del representante..... | 334 |
| C. Que el negocio admita representación..... | 334 |
| D. Identidad entre el poder y el negocio representativo | 334 |
| E. El negocio representativo no puede ir en contra del representado..... | 334 |
| 8. Efectos de la representación..... | 335 |
| 9. Facultades del representante | 335 |
| A. Negocio fuera del objeto social | 336 |
| B. Extralimitación de facultades | 336 |
| 10. Representación aparente | 336 |
| 11. Prohibiciones a representantes | 337 |
| 12. Ratificación | 338 |

CAPÍTULO III. AGENCIA COMERCIAL

| | |
|---------------------------------------|-----|
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 339 |
| 2. Función económica..... | 339 |

| | |
|---|------------|
| 3. Concepto | 340 |
| 4. Elementos tipificadores de la agencia comercial..... | 340 |
| A. La independencia en la actividad del agente | 340 |
| B. La estabilidad en la actividad del agente | 342 |
| C. El encargo de promover o explotar negocios | 343 |
| D. La actuación del agente por cuenta del empresario | 344 |
| E. Remuneración a favor del agente y por cuenta del empresario..... | 348 |
| 5. Partes..... | 350 |
| 6. Características..... | 350 |
| A. Bilateral | 350 |
| B. Consensual | 350 |
| C. Oneroso | 351 |
| D. Principal..... | 351 |
| E. Nominado..... | 351 |
| F. De ejecución sucesiva | 351 |
| G. Verbal o escrito..... | 351 |
| H. Colaboración..... | 351 |
| 7. Objeto | 351 |
| 8. Requisitos legales de su eficacia | 352 |
| 9. Obligaciones de las partes | 353 |
| A. Obligaciones del agente..... | 353 |
| B. Obligaciones del empresario..... | 354 |
| 10. Pacto de exclusividad..... | 355 |
| 11. Terminación del contrato de agencia..... | 356 |
| A. Por parte del empresario | 356 |
| B. Por parte del agente..... | 356 |
| 12. Efectos por la terminación..... | 357 |
| 13. Derecho de retención..... | 360 |
| 14. Agencia mercantil de hecho..... | 361 |
| 15. Ley aplicable al contrato de agencia internacional | 362 |
| 16. La agencia comercial y el contrato de suministro..... | 364 |
| 17. Prescripción de las acciones..... | 365 |
| 18. Proyecto de ley para la regulación de la agencia comercial de bienes..... | 365 |
| | |
| CAPÍTULO IV. PREPOSICIÓN | 369 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 369 |
| 2. Función económica..... | 370 |
| 3. Concepto | 370 |
| 4. Sujetos..... | 370 |
| A. Preponente..... | 370 |
| B. Factor | 370 |
| 5. Características..... | 371 |
| A. Bilateral | 371 |
| B. Consensual | 371 |
| C. Oneroso | 371 |
| D. De ejecución sucesiva..... | 371 |
| E. Principal..... | 371 |

| | |
|--|-----|
| 6. Obligaciones del factor | 371 |
| 7. Responsabilidad del factor | 372 |
| 8. Terminación | 372 |
| 9. ¿El contrato de preposición con persona natural es un contrato laboral? | 373 |

CAPÍTULO V. CORRETAJE..... 375

| | |
|---|-----|
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 375 |
| 2. Función económica..... | 375 |
| 3. Concepto | 376 |
| 4. Naturaleza Jurídica del contrato..... | 376 |
| 5. Sujetos..... | 376 |
| A. Corredor..... | 376 |
| B. Interesado | 377 |
| 6. Contrato de corretaje..... | 377 |
| 7. Características del contrato..... | 377 |
| A. Consensual..... | 377 |
| B. Plurilateral | 378 |
| C. Oneroso | 378 |
| D. Típico..... | 378 |
| E. Principal..... | 378 |
| F. De colaboración | 378 |
| G. Es aleatorio | 378 |
| H. De ejecución instantánea..... | 378 |
| 8. Obligaciones de las partes | 378 |
| A. Del interesado..... | 378 |
| B. Del corredor | 379 |
| 9. Responsabilidad del corredor | 383 |
| 10. Extinción del contrato | 383 |
| 11. Diferencia entre el contrato de comisión y el de corretaje..... | 383 |

CAPÍTULO VI. COMISIÓN..... 385

| | |
|--|-----|
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 385 |
| 2. Función económica..... | 385 |
| 3. Concepto | 386 |
| 4. Sujetos..... | 386 |
| 5. Características..... | 386 |
| A. Bilateral | 386 |
| B. Oneroso | 387 |
| C. Principal | 387 |
| D. Nominado | 387 |
| E. De ejecución sucesiva o instantánea | 387 |
| F. De colaboración | 387 |
| G. Intuitu Personae | 387 |
| 6. Objeto | 387 |
| 7. Obligaciones del comitente..... | 387 |
| A. Proveer los dineros | 387 |
| B. Pagar remuneración al comisionista..... | 388 |

| | |
|---|-----|
| C. Poner a disposición del comisionista todo lo necesario para que pueda llevar a cabo el mandato | 388 |
| D. Resarcir los gastos que haya efectuado el comisionista | 388 |
| 8. Obligaciones del comisionista | 388 |
| 9. Incumplimiento de las obligaciones contractuales | 390 |
| 10. Derechos y facultades del comitente | 391 |
| 11. Derechos y facultades del comisionista..... | 391 |
| 12. Derecho de retención..... | 392 |
| 13. Responsabilidad del comisionista | 392 |
| 14. Terminación de la comisión | 393 |
| 15. Clases de comisión..... | 393 |
| A. Comisión de garantía | 393 |
| B. Comisión representativa..... | 393 |
| C. Comisión de bolsa..... | 394 |
| D. Comisión de transporte | 396 |

PARTE QUINTA CONTRATOS DE HACER

| | |
|---|------------|
| INTRODUCCIÓN..... | 399 |
| CAPÍTULO I. CONTRATO DE OBRA | 401 |
| 1. Origen | 401 |
| 2. Función económica..... | 401 |
| 3. Concepto | 402 |
| 4. Elementos | 402 |
| A. Es un acto jurídico | 402 |
| B. La realización o ejecución de una obra material..... | 402 |
| C. Remuneración | 402 |
| D. Independencia y autonomía de quien realiza la obra | 403 |
| 5. Características..... | 403 |
| A. Consensual..... | 403 |
| B. Bilateral | 403 |
| C. Oneroso | 404 |
| D. Conmutativo..... | 404 |
| E. Principal..... | 404 |
| F. Nominado | 404 |
| 6. Obligaciones de las partes | 404 |
| A. Del artífice..... | 404 |
| B. Del dueño | 405 |
| a) Pagar el precio de la obra | 405 |
| b) Colaborar con el artífice en la confección de la obra | 405 |
| c) Recibir la obra..... | 405 |
| 7. Riesgos de los materiales | 406 |
| 8. ¿Existe diferencias entre el contrato de obra civil y el contrato de obra pública? | 406 |

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO II. CONCESIÓN COMERCIAL | 409 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 409 |
| 2. Función económica..... | 409 |
| 3. Concepto | 410 |
| 4. Sujetos..... | 410 |
| A. Concedente | 410 |
| B. Concesionario..... | 410 |
| 5. Características..... | 410 |
| A. Consensual..... | 410 |
| B. Bilateral..... | 410 |
| C. Conmutativo..... | 410 |
| D. De tracto sucesivo | 411 |
| E. Intuitu personae..... | 411 |
| F. Oneroso | 411 |
| G. Atípico | 411 |
| H. De adhesión..... | 411 |
| 6. Efectos del contrato..... | 411 |
| A. Dirección técnica por parte del concedente..... | 411 |
| B. Exclusividad | 412 |
| C. Duración del contrato | 412 |
| 7. Obligaciones de las partes | 412 |
| A. Concedente | 412 |
| B. Concesionario..... | 413 |
| 8. La responsabilidad | 415 |
| A. Responsabilidad del concesionario..... | 415 |
| B. Responsabilidad del concedente..... | 416 |
| C. El derecho de repetición contra el concedente..... | 416 |
| 9. Terminación del contrato | 416 |
| A. Expiración del término de duración | 416 |
| B. Terminación unilateral | 417 |
| C. Insolvencia de una de las partes..... | 417 |
| 10. Clases de concesión..... | 417 |
| A. Concesión de obras públicas | 417 |
| B. Concesión propiamente dicha | 419 |
| C. Concesión de espacio | 419 |
| | |
| CAPÍTULO III. CONTRATO DE MAQUILA | 421 |
| 1. Origen de la palabra maquila..... | 421 |
| 2. Función económica..... | 422 |
| 3. Concepto | 422 |
| 4. Sujetos..... | 422 |
| 5. Objeto y características..... | 423 |
| A. Objeto | 423 |
| B. Características..... | 423 |
| a) Consensual..... | 423 |
| b) Bilateral | 423 |
| c) Oneroso..... | 423 |

| | |
|---|------------|
| d) De naturaleza mixta | 423 |
| e) Atípico | 423 |
| 6. Obligaciones de las partes | 424 |
| A. Del maquilante o productor | 424 |
| B. Del maquilador, procesador o industrial..... | 424 |
| 7. Conclusión | 424 |
| CAPÍTULO IV. CONTRATO DE LLAVE EN MANO | 425 |
| 1. Función económica..... | 425 |
| 2. Concepto | 425 |
| 3. Sujetos..... | 426 |
| 4. Características..... | 426 |
| A. Consensual..... | 426 |
| B. Bilateral..... | 426 |
| C. Oneroso | 426 |
| D. Principal..... | 426 |
| E. Atípico..... | 426 |
| F. De ejecución instantánea | 427 |
| G. Conmutativo..... | 427 |
| H. Financiación | 427 |
| 5. Elementos esenciales..... | 427 |
| A. Pluralidad de prestaciones..... | 427 |
| B. El traslado de los riesgos..... | 427 |
| 6. Objeto del contrato | 427 |
| 7. Obligaciones de las partes | 428 |
| A. Contratista | 428 |
| B. Contratante..... | 428 |
| 8. Derechos de las partes | 428 |
| 9. Causales de terminación | 428 |
| CAPÍTULO V. CONTRATO DE COLABORACIÓN EMPRESARIAL | 429 |
| 1. Aspectos generales | 429 |
| A. Introducción | 429 |
| B. Concepto..... | 430 |
| C. Características de los contratos de colaboración | 430 |
| a) Bilaterales o plurilaterales | 430 |
| b) No hay personalidad jurídica | 431 |
| c) No hay obligaciones recíprocas..... | 431 |
| d) Interés común en la actividad | 431 |
| e) Las prestaciones de las partes son independientes | 431 |
| f) No hay aportes sino contribuciones..... | 431 |
| g) Duración | 431 |
| h) Nulidad | 432 |
| i) Responsabilidad ante terceros..... | 432 |
| 2. «Joint Venture» | 432 |
| A. Etimología..... | 432 |
| B. Reseña histórica..... | 432 |

| | |
|--|-----|
| C. Función económica..... | 433 |
| D. Concepto..... | 433 |
| E. «Corporations» y otras asociaciones..... | 433 |
| F. Características del contrato | 434 |
| a) Atípico | 434 |
| b) Consensual | 434 |
| c) Oneroso..... | 434 |
| d) Colaboración..... | 434 |
| e) Ejecución sucesiva..... | 434 |
| f) Plurilateral..... | 434 |
| G. Elementos esenciales del «Joint Venture»..... | 434 |
| a) La agrupación de personas naturales o jurídicas..... | 434 |
| b) No se crea una persona jurídica distinta | 435 |
| c) Mantenimiento de la autonomía operativa, económica y jurídica | 435 |
| d) «Animus cooperandi»..... | 435 |
| e) Gestión conjunta..... | 435 |
| f) Debe ser para la ejecución de un proyecto | 435 |
| g) El pago de aportes..... | 436 |
| H. Derechos de las partes..... | 436 |
| I. Obligaciones de las partes | 436 |
| J. Clases de «Joint Venture» | 436 |
| 3. Consorcios y uniones temporales | 436 |
| A. Consorcio..... | 437 |
| a) Etimología | 437 |
| b) Concepto | 437 |
| B. Unión temporal..... | 438 |
| a) Etimología | 438 |
| b) Concepto | 438 |
| 4. Contrato de coworking..... | 440 |
| A. Reseña histórica | 440 |
| B. Concepto..... | 441 |
| C. Tipos de coworking | 442 |

PARTE SEXTA

CONTRATOS ATÍPICOS O NO REGULADOS

| | |
|---|------------|
| 1. Antecedentes..... | 445 |
| 2. Concepto | 445 |
| 3. Los contratos atípicos en el siglo XXI..... | 445 |
| 4. Interpretación de los contratos atípicos | 446 |
| CAPÍTULO I. DISTRIBUCIÓN..... | 449 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 449 |
| 2. Función económica..... | 450 |
| 3. Concepto | 450 |
| 4. Objeto | 451 |
| 5. Sujetos..... | 451 |

| | |
|---|------------|
| 6. Características..... | 452 |
| A. Bilateral | 452 |
| B. Oneroso | 452 |
| C. Conmutativo | 452 |
| D. Consensual..... | 452 |
| E. Atípicos | 452 |
| F. Colaboración | 452 |
| G. Intuitu personae | 452 |
| H. Tracto sucesivo..... | 452 |
| 7. Aspectos caracterizantes del contrato..... | 452 |
| A. Ejecución..... | 452 |
| B. Delimitación de zona de distribución..... | 452 |
| C. Exclusividad..... | 453 |
| 8. Contratos de distribución propiamente dicha..... | 453 |
| 9. Obligaciones y derechos de las partes..... | 454 |
| A. Obligaciones del concedente | 454 |
| B. Obligaciones del distribuidor | 454 |
| C. Derechos del distribuidor o concedente | 455 |
| D. Derechos del distribuidor | 455 |
| 10. Terminación del contrato..... | 455 |
| A. Vencimiento del plazo | 455 |
| B. Por terminación unilateral | 455 |
| C. La insolvencia de una de las partes..... | 455 |
| 11. Diferencias entre el contrato de distribución y el de concesión y agencia | 456 |
| | |
| CAPÍTULO II. LA FRANQUICIA | 457 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 457 |
| 2. Función económica..... | 458 |
| A. Aspectos positivos..... | 458 |
| B. Aspectos negativos | 458 |
| 3. Concepto | 458 |
| 4. Sujetos..... | 463 |
| 5. Características..... | 463 |
| A. Consensual..... | 463 |
| B. Oneroso | 463 |
| C. Bilateral..... | 463 |
| D. De ejecución o tracto sucesivo | 463 |
| E. «Intuitu personae»..... | 463 |
| F. De cooperación | 463 |
| G. Atípico | 463 |
| H. Colaboración..... | 464 |
| I. De adhesión..... | 464 |
| 6. Elementos esenciales del contrato..... | 464 |
| A. Licencia de uso de derechos de propiedad industrial | 464 |
| B. El know how. Savoir-faire o saber-hacer | 464 |
| C. Remuneración a cargo del franquiciado | 466 |
| 7. Obligaciones de las partes | 466 |

| | |
|---|------------|
| A. Obligaciones del franquiciante..... | 466 |
| B. Obligaciones del franquiciado | 467 |
| 8. Diversas formas de franquicia | 468 |
| A. Franquicia de servicio | 468 |
| B. Franquicia de producción o industrial | 468 |
| C. Franquicia de distribución..... | 469 |
| D. Master Franquicias | 470 |
| E. Franquicias de Concesión de espacio | 470 |
| 9. Legislación aplicable al contrato de franquicia nacional e internacional | 470 |
| 10. Terminación del contrato de franquicia..... | 471 |
| 11. Efectos de la terminación del contrato | 472 |
| 12. Diferencias con otros contratos (agencia, distribución y licencia) | 472 |
| A. Franquicia y agencia | 472 |
| B. Franquicia y suministro..... | 472 |
| C. Franquicia y licencia de patente | 473 |
| | |
| CAPÍTULO III. CONTRATO DE LICENCIA DE USO DE LA MARCA | 475 |
| 1. Función económica..... | 475 |
| 2. Concepto | 475 |
| 3. Sujetos | 476 |
| A. Licenciante o concedente..... | 476 |
| B. Licenciatario o concesionario | 476 |
| 4. Características..... | 476 |
| A. Bilateral | 476 |
| B. Solemne | 476 |
| C. Oneroso | 476 |
| D. Principal | 476 |
| E. Nominado..... | 476 |
| F. De ejecución sucesiva | 477 |
| G. Colaboración | 477 |
| H. Autónomo..... | 477 |
| I. Exclusividad | 477 |
| J. Duración | 477 |
| 5. Objeto del contrato | 477 |
| 6. Obligaciones de las partes | 477 |
| A. Del licenciante | 477 |
| B. Del licenciatario..... | 477 |
| 7. Derechos de las partes | 478 |
| A. Del licenciante | 478 |
| B. Del licenciatario..... | 478 |
| 8. Cómo se prueba el uso de la marca..... | 478 |
| 9. Terminación del contrato | 478 |
| | |
| CAPÍTULO IV. CONTRATO DE «KNOW HOW» | 479 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 479 |
| 2. Función económica..... | 479 |
| 3. Concepto | 480 |

| | |
|---|-----|
| 4. Sujetos..... | 481 |
| 5. Objeto del contrato | 481 |
| 6. Características..... | 481 |
| A. Principal..... | 481 |
| B. Bilateral y sinalagmático..... | 481 |
| C. Formal | 481 |
| D. De tracto sucesivo..... | 481 |
| E. Es atípico e innominado..... | 481 |
| F. Es exclusivo | 482 |
| G. Conmutativo..... | 482 |
| H. Oneroso..... | 482 |
| 7. Obligaciones de las partes | 482 |
| 8. Derechos de las partes | 482 |
| 9. Causales de terminación | 483 |
| 10. El know how y otros contratos | 483 |

CAPÍTULO V. CONTRATO DE «OUTSOURCING» 485

| | |
|---------------------------------------|-----|
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 485 |
| 2. Función económica..... | 485 |
| 3. Concepto | 486 |
| 4. Sujetos..... | 486 |
| 5. Características..... | 486 |
| A. Consensual..... | 486 |
| B. Bilateral..... | 486 |
| C. Oneroso | 486 |
| D. Tracto sucesivo | 486 |
| E. Autónomo..... | 486 |
| F. Atípica..... | 486 |
| 6. Causa del contrato..... | 486 |
| 7. Objeto del contrato | 487 |
| 8. Etapas del contrato..... | 487 |
| A. Planeación..... | 487 |
| B. Transición | 487 |
| C. Ejecución del contrato | 487 |

parte séptima

Contratos financieros

CAPÍTULO I. FIDUCIA MERCANTIL..... 491

| | |
|--|-----|
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 491 |
| A. El origen romano de la fiducia | 491 |
| B. El origen anglosajón de la fiducia | 492 |
| 2. Función económica..... | 493 |
| 3. Concepto | 493 |
| 4. Sujetos..... | 494 |
| A. Fideicomitente, constituyente o sellor..... | 494 |
| B. El fiduciario (trustee)..... | 494 |
| C. El beneficiario o fideicomisario (cestui que trust) | 494 |

| | |
|--|-----|
| 5. Características..... | 495 |
| A. Consensual..... | 495 |
| B. Solemne | 495 |
| C. Plurilateral..... | 495 |
| D. De tracto sucesivo | 495 |
| E. Oneroso | 495 |
| F. Típico | 495 |
| G. Principal..... | 496 |
| H. El fiduciario debe ser un gestor profesional..... | 496 |
| 6. Contratos fiduciarios | 504 |
| A. Fiducia mercantil | 504 |
| B. Encargo fiduciario | 504 |
| C. Fiducia pública | 504 |
| 7. Obligaciones del fiduciario | 504 |
| A. Manejo de los bienes..... | 504 |
| B. Hacer un inventario | 504 |
| C. La formación del patrimonio autónomo o especial | 504 |
| D. Llevar la representación judicial y extrajudicial de los bienes | 505 |
| E. Rendir cuentas de su gestión..... | 505 |
| F. Entregar los bienes a quien corresponda | 505 |
| 8. Obligaciones del fiduciante o fideicomitente | 505 |
| A. Pagar la remuneración al fiduciario | 505 |
| B. Reembolsar los gastos | 505 |
| 9. Derechos del fiduciante | 505 |
| A. Los que se hubiere reservado..... | 506 |
| B. Revocar el fideicomiso..... | 506 |
| C. Remoción del fiduciario..... | 506 |
| D. Devolución de los bienes..... | 506 |
| E. Rendición de cuentas | 506 |
| 10. Derechos del beneficiario..... | 507 |
| 11. Terminación de la fiducia..... | 507 |
| 12. Principales productos y negocios fiduciarios | 508 |
| A. Fideicomiso de inversión | 508 |
| a) Fideicomisos de inversión específicos..... | 508 |
| b) Fondos, llamados de inversión..... | 508 |
| c) Modalidades de los fondos | 508 |
| B. Fiducia de administración..... | 509 |
| a) De emisiones de bonos o de papeles comerciales..... | 509 |
| b) Fiducia de administración y pagos | 509 |
| C. La fiducia inmobiliaria | 510 |
| D. Fiducia de titularización (Ley 45 de 1990) | 510 |
| E. Fiducia en garantía | 510 |
| 13. La fiducia en garantía y la nueva ley de garantías mobiliarias | 512 |
| 14. Alcance del artículo 1238 del Código de Comercio | 513 |

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO II. «UNDERWRITING» | 515 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 515 |
| 2. Función económica..... | 515 |
| 3. Concepto | 516 |
| 4. Partes del contrato..... | 517 |
| A. Entidad emisora | 517 |
| B. El suscriptor | 517 |
| C. El «underwriter» | 517 |
| 5. Características..... | 517 |
| A. Bilateral | 517 |
| B. Consensual | 517 |
| C. Oneroso | 517 |
| D. Conmutativo..... | 517 |
| E. Innominado..... | 518 |
| F. De ejecución instantánea o de tracto sucesivo, según la modalidad..... | 518 |
| 6. Modalidades del contrato de «underwriting» | 518 |
| A. El «underwriting» en firme | 518 |
| B. «Underwriting» con garantía de suscripción..... | 519 |
| C. «Underwriting» de mejor esfuerzo | 519 |
| D. «Underwriting» todo o nada | 520 |
| | |
| CAPÍTULO III. «FACTORING» | 521 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 521 |
| 2. Función económica..... | 521 |
| 3. Concepto | 522 |
| 4. Sujetos..... | 524 |
| 5. Características..... | 524 |
| A. Bilateral | 524 |
| B. Consensual | 524 |
| C. Oneroso | 524 |
| D. Principal..... | 524 |
| E. Atípico..... | 524 |
| F. De ejecución sucesiva | 524 |
| G. De adhesión | 524 |
| 6. Condiciones | 525 |
| A. «Factoring» con recurso..... | 525 |
| B. «Factoring» con notificación | 525 |
| 7. Clases de «Factoring» | 525 |
| A. Al vencimiento | 525 |
| B. A la vista | 525 |
| C. «Factoring» sin notificación | 525 |
| D. «Factoring» internacional..... | 525 |
| 8. Servicios complementarios | 526 |
| 9. Obligaciones del factor | 526 |
| 10. Obligaciones del adherente | 526 |

| | |
|---|------------|
| CAPÍTULO IV. «LEASING» FINANCIERO | 527 |
| 1. Etimología y reseña histórica..... | 527 |
| 2. Función económica..... | 528 |
| 3. Concepto | 528 |
| 4. Características..... | 529 |
| A. Consensual..... | 529 |
| B. Bilateral | 529 |
| C. Principal | 529 |
| D. Oneroso..... | 529 |
| E. Es conmutativo | 529 |
| F. De tracto sucesivo | 529 |
| G. De adhesión..... | 529 |
| 5. Sujetos..... | 530 |
| 6. Obligaciones de las partes | 530 |
| A. Obligaciones de la compañía de «leasing»..... | 530 |
| B. Obligaciones del arrendatario, locatario o usuario..... | 530 |
| 7. Opción de compra..... | 531 |
| 8. Terminación del contrato | 533 |
| 9. Clases de «leasing» | 533 |
| 10. Convención uniforme sobre «leasing» internacional Unidroit..... | 536 |
| 11. Convención de Ottawa | 536 |
| A. Definición | 536 |
| B. Regulación de los contratos | 537 |
| C. Normas de orden público internacional | 537 |
| D. Cláusulas dispositivas más frecuentes en los contratos de «leasing»..... | 538 |
| 12. Cobertura de los riesgos asociados al «leasing» internacional y agencias internacionales..... | 540 |
| A. Descripción de los riesgos | 540 |
| B. Pérdidas derivadas de expropiación o medidas similares | 540 |
| C. Guerra, revolución y desórdenes civiles..... | 540 |
| D. Daños resultantes del incumplimiento de contratos..... | 540 |
| E. Entidades aseguradoras | 540 |
| 13. Modalidades del contrato de «leasing» internacional | 541 |
| A. Operación directa y pura | 541 |
| B. «Leasing» internacional y «subleasing»..... | 542 |
| C. Representación en el «leasing» internacional..... | 542 |
| D. Comunidad o copropiedad con una sociedad extranjera de «leasing» extranjero..... | 543 |

PARTE OCTAVA
CONTRATOS ELECTRÓNICOS

| | |
|--|------------|
| CAPÍTULO I. CONTRATOS CELEBRADOS POR MEDIOS ELECTRÓNICOS | 547 |
| 1. El comercio electrónico: facilitador de las relaciones contractuales | 548 |
| 2. Reconocimiento jurídico de los mensajes de datos | 549 |
| 3. Equivalencia funcional entre mensaje de datos y escrito..... | 549 |
| 4. Sustitución de la firma por métodos que permiten identificar quién genera o emite un mensaje de datos (firma electrónica) | 550 |

| | |
|---|-----|
| A. Métodos de firma electrónica..... | 551 |
| a) El «password» o clave personal | 551 |
| b) Las características biológicas..... | 551 |
| c) Los sistemas de encriptación asimétrica | 551 |
| 5. Firma digital y firma manuscrita, respaldo de la firma digital por medio de certificados digitales | 552 |
| A. Características | 552 |
| B. ¿Cómo opera el certificado digital?..... | 553 |
| 6. Atribución de autoría de los mensajes de datos y admisión de su contenido | 555 |
| A. Atribución de los mensajes de datos (art. 16) | 555 |
| B. Presunción del origen de un mensaje de datos (art. 17) | 555 |
| C. Concordancia entre el mensaje de datos enviado y el mensaje de datos recibido (art. 18)..... | 555 |
| D. Acuse de recibo (Ley 527 de 1999, art. 20)..... | 556 |
| E. Atributos jurídicos de una firma digital (art. 28)..... | 556 |
| 7. Documento original cuando se utilizan mensajes de datos..... | 556 |
| 8. Valor probatorio de los mensajes de datos..... | 558 |
| 9. Consecuencias jurídicas de los mensajes de datos..... | 559 |
| 10. Tiempo y lugar del envío y recepción de los mensajes de datos | 559 |
| A. Tiempo de envío y recepción de los mensajes de datos..... | 560 |
| B. Lugar de envío y recepción de los mensajes de datos..... | 560 |
| 11. La oferta y la aceptación en los contratos celebrados por medios electrónicos..... | 561 |
| A. La oferta | 562 |
| B. Aceptación..... | 563 |

PARTE NOVENA

DE LAS GARANTÍAS REALES EN LOS CONTRATOS EMPRESARIALES

| | |
|--|------------|
| CAPÍTULO I. HIPOTECA MERCANTIL..... | 567 |
| 1. Función económica..... | 567 |
| 2. Concepto | 567 |
| 3. Características..... | 569 |
| A. Solemne | 569 |
| 4. Sujetos..... | 571 |
| A. Acreedor Hipotecario..... | 571 |
| B. Derechos del acreedor hipotecario..... | 571 |
| a) De persecución..... | 571 |
| b) De preferencia | 572 |
| c) Mejora de hipoteca..... | 573 |
| C. Deudor hipotecario..... | 574 |
| D. Derechos del deudor hipotecario..... | 574 |
| E. Derechos de terceros | 574 |
| 5. Requisitos para la validez del contrato | 575 |
| A. Capacidad | 575 |
| B. Consentimiento | 576 |
| C. Objeto | 576 |
| D. Validez de los requisitos de ley..... | 577 |
| 6. Modalidades de hipotecas | 577 |

| | |
|--|------------|
| A. Celebradas en el extranjero..... | 577 |
| B. Sujetas a condición o plazo | 577 |
| C. Previa o ulterior..... | 578 |
| D. De cuantía limitada o Hipoteca cerrada | 578 |
| E. De cuantía Indeterminada o Hipoteca abierta | 578 |
| F. Bienes futuros | 579 |
| CAPÍTULO II. GARANTÍAS MOBILIARIAS | 581 |
| 1. Características..... | 581 |
| CAPÍTULO III. PRENDA MERCANTIL | 583 |
| 1. Función económica..... | 583 |
| 2. Concepto | 583 |
| A. Principios | 584 |
| 3. Modalidades de prenda mercantil..... | 584 |
| A. Prenda con tenencia | 584 |
| B. Prenda sin tenencia | 584 |
| 4. Características..... | 584 |
| A. Es consensual..... | 584 |
| B. Es solemne..... | 585 |
| C. Es nominado..... | 586 |
| D. Es accesorio..... | 586 |
| 5. Sujetos | 586 |
| A. Acreedor prendario | 586 |
| B. Derechos del acreedor prendario | 586 |
| C. Deudor prendario | 587 |
| D. Derechos del deudor prendario | 587 |
| E. Derechos de terceros | 587 |
| 6. Requisitos de validez del contrato..... | 587 |
| A. Capacidad | 587 |
| B. Objeto..... | 588 |
| C. Consentimiento..... | 588 |
| 7. Formalidades de las garantías mobiliarias | 588 |
| 8. Prescripción de la prenda..... | 589 |
| CAPÍTULO IV. ANTICRESIS | 591 |
| 1. Función económica..... | 591 |
| 2. Concepto | 592 |
| 3. Sujetos del contrato | 593 |
| A. El acreedor anticrético..... | 593 |
| B. El deudor anticrético..... | 593 |
| 4. Características..... | 593 |
| A. Es real | 593 |
| B. Es bilateral | 593 |
| C. Es accesorio..... | 593 |
| D. Es nominado..... | 594 |
| E. Es de tracto sucesivo | 594 |
| 5. Obligaciones de las partes | 594 |

| | |
|---|------------|
| A. Obligaciones del acreedor anticrético | 594 |
| B. Obligaciones del deudor anticrético | 595 |
| 6. Derechos de las partes | 595 |
| A. Derechos del acreedor anticrético | 595 |
| B. Derechos del deudor anticrético | 596 |
| 7. Restricciones de las partes..... | 596 |
| A. Restricciones del acreedor anticrético..... | 596 |
| B. Restricciones del deudor anticrético..... | 596 |
| C. Otros actos de las partes..... | 596 |
| CAPÍTULO V. DERECHO DE RETENCIÓN | 597 |
| 1. Aplicación del derecho de retención..... | 597 |
| CAPÍTULO VI. DEPÓSITO EN GARANTÍA | 599 |
| 1. Función económica..... | 599 |
| 2. Concepto | 599 |
| 3. Sujetos..... | 600 |
| 4. Ventajas y desventajas del depósito dinerario en garantía..... | 600 |
| CAPÍTULO VII. ARRAS..... | 601 |
| 1. Características..... | 601 |

PARTE DECIMA

DE LAS GARANTÍAS PERSONALES EN LOS CONTRATOS EMPRESARIALES

| | |
|--|------------|
| CAPÍTULO I. FIANZA MERCANTIL | 605 |
| 1. Función económica..... | 605 |
| 2. Concepto | 605 |
| 3. Sujetos..... | 606 |
| 4. Fianza solidaria..... | 606 |
| 5. Confianza | 606 |
| CAPÍTULO II. CODEUDOR O DEUDOR SOLIDARIO..... | 607 |
| CAPÍTULO III. AVAL | 609 |
| 1. Etimología | 610 |
| 2. Origen del aval..... | 610 |
| 3. Función económica..... | 610 |
| 4. Naturaleza jurídica..... | 610 |
| 5. Concepto | 613 |
| 6. Sujetos..... | 615 |
| A. El avalista | 615 |
| B. El avalado..... | 616 |
| 7. Características..... | 617 |
| A. Debe constar por escrito | 617 |
| B. El nacimiento del aval se subordina a la existencia previa de una obligación cambiaria..... | 617 |
| C. El avalista contrae obligación principal y autónoma..... | 617 |

| | |
|--|------------|
| 8. Formalidades..... | 619 |
| 9. En qué lugar debe incorporarse el aval..... | 620 |
| 10. Forma en la que se debe expresar el aval..... | 621 |
| 11. La firma del avalista | 622 |
| 12. Inobservancia de las formalidades del aval..... | 622 |
| 13. Excepciones del avalista frente al tenedor..... | 622 |
| 14. Cuando se extingue la obligación del avalista | 623 |
| 15. La firma por acomodamiento..... | 623 |
| 16. El aval y la fianza | 624 |
| 17. El aval y el endoso | 625 |
| 18. El avalista en los títulos valores | 626 |
| | |
| CAPÍTULO IV. TÍTULOS VALORES EN BLANCO..... | 627 |
| 1. Concepto | 628 |
| A. La firma | 628 |
| B. El título con espacios en blanco o absolutamente en blanco | 628 |
| C. Las instrucciones o autorizaciones | 631 |
| 2. Aspectos relacionados con los títulos en blanco | 633 |
| A. Quién puede llenar los espacios en blanco o el título absolutamente en blanco | 633 |
| B. Quién otorga las instrucciones | 633 |
| C. En qué término se debe completar el título..... | 634 |
| D. ¿Se requiere carta de instrucciones?..... | 635 |
| E. A quién corresponde la carga de la prueba..... | 637 |
| 3. Transferencia de los títulos en blanco..... | 638 |
| 4. Los títulos en blanco o con espacios en blanco en el título valor electrónico | 638 |
| | |
| CAPÍTULO V. CLÁUSULA PENAL | 641 |
| 1. Consideraciones generales..... | 641 |
| | |
| CAPÍTULO VI. CARTAS DE <i>STAND BY</i> | 643 |
| 1. Función económica..... | 643 |
| 2. Concepto | 643 |
| 3. Sujetos | 645 |
| A. El emisor | 645 |
| B. El ordenante | 645 |
| C. El beneficiario..... | 645 |
| 4. Características..... | 645 |
| 5. Modalidades de la carta de <i>stand by</i> | 646 |
| | |
| CAPÍTULO VII. PÓLIZAS DE CUMPLIMIENTO..... | 647 |
| 1. Función económica..... | 647 |
| 2. Sujetos intervinientes..... | 647 |
| 3. Modalidades..... | 648 |
| A. Pólizas de cumplimiento a favor de particulares | 648 |
| B. Pólizas de Cumplimiento a favor de entidades estatales | 648 |

PARTE UNDECIMA
ASPECTOS GENERALES APLICABLES A LOS CONTRATOS

| | |
|---|------------|
| CAPÍTULO I. CONTRATO..... | 651 |
| 1. Noción de contrato..... | 651 |
| A. Contrato en materia civil | 652 |
| B. Contrato en materia mercantil | 652 |
| 2. Elementos esenciales..... | 653 |
| A. Capacidad | 653 |
| B. Consentimiento | 654 |
| C. La causa | 660 |
| D. Objeto | 661 |
| 3. La teoría de los actos propios..... | 662 |
| A. El «estoppel» anglosajón | 663 |
| B. La «Verwirkung» alemana..... | 663 |
| 4. La culpa..... | 664 |
| 5. Daño o perjuicio..... | 664 |
| A. Concepto | 664 |
| B. Indexación..... | 664 |
| 6. Acción pauliana | 665 |
| 7. Consecuencias del incumplimiento de las obligaciones contractuales | 665 |
| A. Ineficacia de los negocios jurídicos en el C. de Co..... | 665 |
| 8. Interpretación de los contratos..... | 670 |
| A. Concepto | 670 |
| B. Sistemas de interpretación | 671 |
| 9. Sistema legal colombiano | 672 |
| A. Principios generales del derecho..... | 672 |
| B. Ambigüedad y lagunas..... | 673 |
| 10. Extinción de los contratos..... | 673 |
| 11. Comparativo entre contratos mercantiles y contratos estatales..... | 674 |
| 12. Efectos de las obligaciones | 686 |
| A. Responsabilidad pre-contractual, contractual y extracontractual..... | 686 |
| B. La responsabilidad contractual frente a obligaciones de dar, de hacer y de no hacer | 688 |
| C. La culpa contractual y la culpa extracontractual | 689 |
| D. De las obligaciones con Cláusula penal (multa)..... | 690 |
| E. La cláusula de no responsabilidad..... | 692 |
| F. La fuerza mayor y el caso fortuito..... | 692 |
| G. Problema de los riesgos..... | 693 |
| H. La mora. Obligaciones a plazo, pura y simple | 694 |
| I. Excepción del contrato no cumplido («exceptio non adimpleti contractus») | 695 |
| J. Daños y perjuicios | 696 |
| 13. Transmisión de las obligaciones..... | 700 |
| A. Cesión de créditos..... | 700 |
| B. Cesión de contratos..... | 701 |
| BIBLIOGRAFÍA | 703 |
| ÍNDICE TEMÁTICO | 719 |