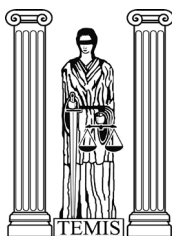


GABRIEL CORREA ARANGO

DE LOS PRINCIPALES CONTRATOS MERCANTILES

*Segunda edición,
ampliada y puesta al día.*



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2021

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

EL CONTRATO DE CONSIGNACIÓN

	PÁG.
1. Origen	1
2. Concepto	1
3. Características	2
A) Es un contrato de colaboración	2
B) La denominación	3
a) La entrega	3
b) La fijación de un precio predeterminado de venta	3
C) Principal obligación a cargo del consignatario.....	3
D) Bienes susceptibles de entregarse en consignación.....	6
E) Las partes contratantes	8
a) El consignante	8
b) El consignatario.....	8
F) Negocio jurídico que debe realizar el consignatario	8
G) El precio estimado	9
4. Naturaleza	9
5. Algunas características del contrato de consignación.....	14
A) Es consensual.....	14
B) Es bilateral.....	16
a) Obligaciones a cargo del consignante	16
b) Obligaciones a cargo del consignatario.....	21
6. Otros efectos del contrato de consignación	26
A) Trascendencia del plazo.....	26
B) Mecanismo jurídico del contrato estimatorio	30
7. Minuta guía de contrato de consignación	31

CAPÍTULO II

EL CONTRATO DE SUMINISTRO

1. Introducción.....	35
2. Noción del contrato-concepto legal.....	36
3. Importancia económica del suministro en el tráfico mercantil.....	37
4. El objeto material del contrato.....	40

	PÁG.
5. Cumplimiento de las prestaciones a cargo de las partes.....	48
A) Prestación a cargo del proveedor o suministrante.....	48
a) Con prestaciones periódicas.....	48
b) Con prestaciones continuas.....	48
B) Prestación a cargo del suministrado o beneficiario.....	49
6. Naturaleza del contrato de suministro.....	52
7. Características del contrato de suministro.....	54
A) Es bilateral.....	54
B) Es oneroso.....	54
C) Es conmutativo.....	54
D) Es principal.....	55
E) Es consensual.....	56
F) Es de tracto sucesivo.....	57
G) Es mercantil.....	60
8. Las partes en el contrato de suministro.....	62
A) Beneficiario, suministrado o consumidor.....	62
B) Proveedor o suministrante.....	62
9. Diferencias del suministro con otros contratos similares o análogos.....	62
A) En relación con la compraventa.....	62
B) Con el contrato de trabajo.....	64
C) Con el transporte.....	65
D) Con la confección de obra y el arrendamiento de servicios inmateriales.....	66
10. Contenido del contrato de suministro.....	66
A) Cosas objeto del suministro.....	66
B) Cuantía del suministro.....	66
C) La contraprestación a cargo del beneficiario.....	68
D) El tiempo o plazo para la prestación a cargo del proveedor.....	69
11. Pacto de exclusividad.....	71
A) En favor del beneficiario.....	72
B) En favor del proveedor.....	72
C) Limitación al pacto de exclusividad en el tiempo.....	73
D) Obligación de promover a cargo del beneficiario.....	73
E) Incumplimiento del pacto de exclusiva.....	80
12. El pacto de preferencia.....	80
A) En favor del proveedor.....	82
13. Cesión del contrato de suministro.....	83
14. Extinción del contrato de suministro.....	84
A) Por vencimiento del término.....	84
B) Por denuncia del contrato.....	85
C) Extinción del suministro cuando el proveedor tiene el monopolio o se trata de servicio público.....	85
D) Terminación del contrato por incumplimiento de las prestaciones.....	86
15. Minuta guía de contrato de suministro de bienes corporales, muebles y de género.....	87

CAPÍTULO III

EL CONTRATO DE AGENCIA MERCANTIL

	PÁG.
1. Introducción.....	95
2. Antecedentes legislativos de la agencia comercial.....	96
3. Antecedentes en la legislación colombiana.....	97
4. Algunas tendencias legislativas.....	99
A) La agencia como mandato representativo.....	100
B) La agencia como mandato simple.....	101
C) La agencia mercantil como figura autónoma.....	104
5. Elementos esenciales del contrato de agencia.....	106
A) Las partes contratantes deben ser comerciantes.....	106
a) El agente.....	106
b) El empresario.....	108
B) El agente debe recibir del empresario un encargo de explotación.....	109
C) La estabilidad del agente.....	115
D) La independencia del agente.....	116
6. Otros aspectos básicos del contrato.....	117
A) El territorio en el cual debe ejecutarse el encargo (C. de Co., arts. 1317 y 1328).....	117
a) Gestión comercial del agente.....	117
b) Capacidad de las partes.....	117
B) Importancia del elemento territorial.....	117
7. La protección al agente comercial.....	118
A) La prestación por clientela. Cómo se calcula la prestación.....	120
B) Prestación indemnizatoria.....	123
8. ¿Son renunciables las prestaciones?.....	124
A) Irrenunciabilidad de las prestaciones.....	124
9. Las prestaciones son renunciables.....	125
10. La agencia comercial y el tratado de libre comercio Colombia-Estados Unidos.....	129
A) La cesantía comercial.....	130
B) La exclusividad.....	130
11. Minuta del contrato de agencia comercial, con mandato y pago de la prestación prevista en el inciso 1° del artículo 1324 (anticipada y durante la ejecución del contrato).....	131

CAPÍTULO IV

EL CONTRATO DE CORRETAJE

1. Introducción.....	139
A) Antecedentes históricos.....	139
B) El corretaje en Colombia.....	141

	PÁG.
2. Concepto y naturaleza del contrato de corretaje.....	142
3. El corredor: concepto legal.....	143
4. Concepto y naturaleza del contrato de corretaje.....	146
A) El corretaje es una promesa unilateral.....	147
B) El corretaje es acontractual	147
C) Teoría de la naturaleza no negociable del corretaje.....	148
5. Estructura jurídica del corretaje en Colombia	149
6. Notas características del contrato de corretaje	154
7. El objeto del contrato de corretaje	159
8. Función económica del contrato de corretaje	160
9. La denominación del contrato	161
10. Notas distintivas del contrato de corretaje.....	162
A) El corretaje y el mandato	163
B) El corretaje y la agencia mercantil	163
11. Elemento subjetivo del contrato de corretaje. Las partes	165
12. Efectos obligacionales del contrato de corretaje	166
A) Obligaciones a cargo del corredor.....	167
B) La responsabilidad del corredor	177
13. Incumplimiento de las obligaciones a cargo del corredor	178
14. Obligaciones del proponente, o de la persona que confía el encargo al corredor....	179
15. Obligación de remunerar al corredor.....	179
16. Cuantía de la remuneración	180
17. El perfeccionamiento del contrato de corretaje y su validez	190
18. La inexistencia e ineficacia del negocio jurídico.....	192
19. La ejecución del contrato entre el interesado y el tercero	193
20. La remuneración del corredor cuando el contrato está sometido a condición.....	194
21. La relación causal entre la actividad del corredor y la conclusión del contrato...	195
22. El corretaje y la promesa de negocio jurídico	197
23. Extinción del contrato de corretaje	200

CAPÍTULO V

EL CONTRATO DE CUENTAS EN PARTICIPACIÓN

1. Introducción.....	203
2. Naturaleza del contrato	204
3. Estructura y régimen legal	205
A) Es un contrato de colaboración	206
B) Calidad de los contratantes.....	206
4. Operaciones objeto del contrato	209
5. Objeto del contrato	210
6. Carácter del socio gestor	211
7. Otras características distintivas de ese contrato	211
A) Reserva del vínculo	211

	PÁG.
B) Responsabilidad del partícipe cuyo carácter es conocido	212
C) Otros aspectos relacionados con la responsabilidad del partícipe.....	216
8. Características del aporte del socio partícipe	217
9. El aporte de industria o trabajo en las cuentas en participación.....	220
10. Supuestas aplicaciones prácticas del contrato de cuentas en participación.....	222
A) En la construcción	222
B) En la ganadería	225
11. Tratamiento fiscal de los contratos de colaboración y del contrato de cuentas en participación en general	226
12. Celebración del contrato de cuentas en participación entre cónyuges no divorciados y entre los titulares de la patria potestad y los hijos no emancipados	228
13. Cesión de la calidad de socio en las cuentas en participación	229

CAPÍTULO VI

CONTRATO DE CUENTA CORRIENTE MERCANTIL

1. Antecedentes históricos	233
2. Diferencias con otras figuras	234
A) Diferencia con la situación de cuenta corriente o cuentas simples o de gestión	234
B) Diferencia con el depósito en cuenta corriente bancaria.....	236
C) Concepto.....	237
3. Función económica y utilidad	238
4. Naturaleza jurídica.....	239
5. Características	242
A) Mercantil	242
B) Bilateral	242
C) Típico	243
D) Oneroso	243
E) Conmutativo	244
F) De tracto sucesivo	244
G) Normativo	244
H) Consensual	245
6. Objeto	247
7. La remesa. Concepto	247
8. Contenido de las remesas	250
9. Características de las remesas	253
A) Las remesas deben ser facultativas	253
B) Las remesas deben ser libres	254
C) Las remesas deben ser recíprocas	255
10. Efectos del contrato de cuenta corriente.....	256
A) La indivisibilidad de la cuenta	256
B) Consecuencias de la indivisibilidad de los créditos	257

	PÁG.
C) El presunto efecto novatorio	259
D) La compensación	263
E) Intereses sobre los valores acreditados en cuenta	265
F) Intereses sobre el saldo final	266
G) Las remesas no son pagos	267
H) Inclusión de comisiones y gastos	268
11. El cierre de la cuenta corriente	269
A) Cierre de la cuenta	270
B) Exigibilidad del saldo final	271
C) Extracto de la cuenta y aprobación del saldo	272
12. Extinción del contrato de cuenta corriente	274
A) Voluntarias	274
a) El vencimiento del término pactado	274
b) El acuerdo de las partes	275
c) La denuncia unilateral del contrato	275
B) No voluntarias o forzosas	276
a) La muerte	276
b) La incapacidad de las partes o de una de ellas	277
c) La quiebra o de uno de los cuentacorrentistas o de ambos	278
13. Jurisprudencia	279

CAPÍTULO VII

INSTRUMENTOS CONTRACTUALES PARA LA SOLUCIÓN DE CONFLICTOS

1. La administración de justicia en Colombia	285
A) La justicia ordinaria	285
B) Fundamento de los mecanismos alternativos de justicia	286
C) Ineficiencia y crisis de la justicia ordinaria	287
2. El nuevo Estatuto regulatorio de los medios alternativos de administración de justicia en Colombia	289
A) La ley 1563 de 2012	289
B) Se trata de una justicia alterna, residual. Nueva tendencia legislativa en Colombia en esta materia	290
3. El conflicto y los mecanismos alternativos de solución de conflictos	293
A) El conflicto	293
B) Mecanismos alternativos de solución de conflictos	295
4. El arbitramento	296
A) Planteamiento general y sustento jurídico legal	296
B) Características del arbitramento	298
a) El arbitraje es voluntario	298
b) El arbitramento es temporal	298
c) El arbitramento es excepcional	298
d) La naturaleza del arbitramento no es solo convencional o contractual	298
e) Se le aplican las garantías y principios procesales	299

	PÁG.
5. El pacto arbitral: el compromiso y la cláusula compromisoria	299
A) Presupuesto necesario para el funcionamiento de la justicia arbitral	299
B) El arbitraje voluntario en Colombia	300
a) Forma de constituir el tribunal de arbitraje voluntario	300
b) La convención de arbitraje como fuente del arbitraje voluntario	301
C) La convención de arbitraje universal	301
6. La convención o pacto de arbitraje en Colombia. Bases mínimas para una doctrina	303
A) Origen de los fundamentos doctrinales	303
B) Lineamientos generales del pacto de arbitraje en Colombia	304
C) Efecto jurídico del pacto de arbitraje. Semejanzas o afinidades ente el compromiso y la cláusula compromisoria	305
7. Definición, naturaleza jurídica y requisitos del compromiso	306
A) Definición del compromiso	306
B) Naturaleza jurídica del compromiso	307
C) Requisitos del compromiso	311
D) La capacidad para celebrar el compromiso y la transacción	311
E) La forma del compromiso	314
8. Contenido del compromiso	319
A) Principio o norma general	319
B) Otros elementos particulares del compromiso	319
C) Ausencia de estos requisitos. Sanción	320
9. El nombre de las partes	320
A) Cómo debe hacerse la mención del nombre de las partes en el compromiso	321
B) Omisión del nombre de las partes	321
C) Saneamiento de la omisión	323
D) Qué ocurre si no es posible el saneamiento	323
10. Diferencias o conflictos objeto del arbitraje	325
A) Cuáles controversias son susceptibles del arbitraje	325
B) Manera de indicar las controversias susceptibles de arbitraje	326
C) Características de las controversias	327
D) Ausencia del acervo controversial	327
E) Regla general: las sanciones al negocio jurídico son taxativas. Virtualidad de las sanciones	328
11. Otros requisitos atinentes al pacto de compromiso	330
A) La indicación del proceso en curso, cuando a ello hubiere lugar	330
B) La función jurisdiccional de las autoridades administrativas y el arbitramento	330
C) Minuta de contrato de compromiso, convocado por mutuo acuerdo	331
12. La cláusula compromisoria	334
A) Definición	334
B) Efectos específicos de la cláusula compromisoria	334
C) Primer efecto de la cláusula compromisoria: deroga la jurisdicción ordinaria	334

	PÁG.
D) Segundo efecto: somete a las partes a la jurisdicción arbitral, obligándolas a nombrar los árbitros	335
13. Diferencias entre el compromiso y cláusula compromisoria	335
A) Nueva tendencia legislativa	335
B) Similitudes y diferencias ente el compromiso y la cláusula compromisoria	336
C) Pautas de diferenciación entre el compromiso y la cláusula compromisoria	337
D) La ley 1563 de 2012 y las diferencias entre compromiso y cláusula compromisoria	339
E) Naturaleza jurídica de la cláusula compromisoria	341
F) La cláusula no es una promesa de celebrar compromiso posterior	341
G) La importancia de la cláusula compromisoria	342
H) Requisitos de la cláusula compromisoria	343
I) Contenido de la cláusula compromisoria	343
J) Otras características propias de la cláusula compromisoria	344
K) La cláusula compromisoria en los contratos de adhesión	346
14. La amigable composición	357
A) Definición y naturaleza de la amigable composición	357
B) Materias objeto de la amigable composición	359
C) En qué momento se celebra la amigable composición	360
D) ¿La decisión del amigable componedor es en derecho o en equidad?	360
E) Forma del contrato de amigable composición	361
F) Contenido del contrato de amigable composición	362
G) Quiénes pueden celebrar el contrato de amigable composición	362
H) La amigable composición no tiene carácter procesal	362
I) ¿El amigable componedor tiene que ser abogado?	363
J) El número de amigables componedores	363
K) Naturaleza de las controversias sometidas a la amigable composición	364
L) El vínculo entre las partes y el amigable componedor	364
a) Criterio legal y doctrinal	364
b) Algunas reflexiones sobre la naturaleza del vínculo partes-amigable componedor	366
c) ¿El amigable componedor tiene que ser mandatario de las partes?	371
d) El perfil del amigable componedor y requisitos	373
e) La decisión del amigable componedor debe producir los efectos legales de la transacción	379
15. Minuta de contrato de transacción, originado en un acuerdo de amigable composición	382

CAPÍTULO VIII

LA CESIÓN DEL CONTRATO

1. Utilidad y función económica	385
2. Naturaleza jurídica	386

	PÁG.
3. Contratos susceptibles de cesión	388
4. Requisitos de la cesión del contrato	391
5. Análisis del artículo 887 del Código de Comercio. Crítica	392
6. El subcontrato y la cesión. Diferencias	393
7. Formas de hacer la cesión según las formalidades del contrato cedido	394
8. El título y el modo en la cesión del contrato	399
9. Cómo se hace la notificación del contratante cedido su aceptación	401
10. Casos en los que se requiere la aceptación del contratante cedido	402
11. ¿Cómo debe efectuarse la aceptación por parte del contratante cedido?	402
12. La responsabilidad del cedente y del contratante cedido	403
13. Cesiones contractuales especiales	404

CAPÍTULO IX

REVISIÓN JUDICIAL DEL CONTRATO. TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN EN LA CONTRATACIÓN MERCANTIL

1. Introducción	413
2. Justificación de la teoría	414
3. Restricción específica a la aplicación de la teoría	414
4. Cuándo es aplicable	415
5. La certeza en las relaciones jurídicas y la teoría de la imprevisión	416
6. Antecedentes legislativos: consagración en el derecho positivo	416
7. La teoría de la imprevisión en materia comercial: consideraciones de orden jurídico y moral	419
8. La teoría de la imprevisión y el nuevo estatuto mercantil	421
9. Requisitos de la teoría de la imprevisión. Circunstancias extraordinarias e imprevisibles	422
10. El álea normal	423
11. Cláusulas de estabilización monetaria. Consideraciones generales	424
12. El principio nominalista	425
13. Relaciones contractuales susceptibles de revisarse o terminarse por la vía judicial con base en la teoría de la imprevisión	429
14. La excesiva onerosidad	432
15. La alteración de la base del contrato	434
16. ¿Quién está legitimado para incoar la acción de amparo judicial para la revisión del contrato contenida en el artículo 868?	435
17. Peligros que entraña la aplicación de la teoría de la imprevisión	437
18. Amparo judicial del deudor en la teoría de la imprevisión	439
19. La terminación del contrato	441
20. La intervención del juez y la equidad en aquellos contratos que han resul- tado imprevisiblemente onerosos	442
21. El fallo en equidad	444

	PÁG.
22. Aspectos procesales de la teoría de la imprevisión en materia mercantil.....	445
A) Proceso por tramitar conforme al artículo 868 del Código de Comercio....	445
B) Caución.....	447
C) Medidas preventivas no tradicionales	447
D) ¿Constituye la acción de revisión una excepción desde el punto de vista procesal?	448
E) Demanda de reconvención	449
F) Prejudicialidad	449
G) Segunda instancia	450
H) Casación	452
I) El principio de la congruencia.....	453
J) Costas en el proceso	453
K) Conclusión.....	454
Bibliografía	457
Índice de disposiciones	461