

MAURICIO RENGIFO GARDEAZÁBAL
Profesor de Derecho Civil de la Universidad de los Andes

LA FORMACIÓN DEL CONTRATO



EDITORIAL TEMIS S. A.
Bogotá - Colombia
2016

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Introducción.....	1

PARTE PRIMERA

EL PROCESO DE FORMACIÓN DEL CONTRATO

CAPÍTULO I

EL PROCESO DE FORMACIÓN DEL CONTRATO

1. Planteamiento del problema.....	7
2. Las etapas de formación del contrato.....	12
3. Origen y desarrollo.....	15
A) Antecedentes	15
B) La época del consensualismo y la formación del contrato.....	16
C) Las elaboraciones de la pandectística: oferta compromisoria y tratos preliminares	18
D) Difusión de la doctrina estándar.....	19
E) El surgimiento del Derecho del consumo	22

CAPÍTULO II

LOS TRATOS PRELIMINARES

1. Concepto	27
2. Función e importancia.....	27
3. Principios aplicables: buena fe y libertad contractual.....	29
4. La relación jurídica de confianza	33
A) Origen y fundamento legal.....	34
B) Hechos generadores.....	37
C) Efectos jurídicos.....	39
5. Los deberes precontractuales	40
A) Clasificación	40
B) Efectos de su vulneración.....	43
C) Naturaleza jurídica de los deberes precontractuales	44
D) Fundamentación de los deberes precontractuales	45
6. Contenido de los deberes precontractuales	47

	PÁG.
A) El deber de información	48
B) El deber de reserva	61
C) El deber de seguridad	68
D) El deber de conservación.....	71
E) El deber de seriedad	73

CAPÍTULO III

LA OFERTA

1. Concepto	79
2. Clasificación general de la oferta	80
A) Según la determinación	80
B) Según la forma de expresión	81
C) Según el contenido	82
D) Según las modalidades	82
E) Según su fuerza vinculante.....	83
F) Según su objeto	84
3. Los sistemas de la oferta	84
4. El sistema clásico	88
A) Requisitos de la oferta	90
B) Clasificación de la oferta	92
C) Características y efectos de la oferta	94
D) Vigencia de la oferta.....	95
E) El problema de la oferta con cláusula de irrevocabilidad	98
5. El sistema posclásico.....	99
A) Requisitos de la oferta	102
B) Características y efectos	106
C) Vigencia de la oferta.....	113
6. El sistema mixto	116
A) La oferta internacional	118
B) Problemas de interpretación e integración	120
7. El régimen colombiano	122
A) Requisitos y clasificación	122
B) Características y efectos	123
C) Vigencia y derecho de revocación.....	125
D) Conclusiones	129

CAPÍTULO IV

LA RESPUESTA, LA ACEPTACIÓN Y EL RECHAZO

1. Concepto	133
2. Clases de respuesta.....	133
3. La aceptación	134

	PÁG.
A) Clases de aceptación.....	134
B) Requisitos de la aceptación	134
C) Características y efectos de la aceptación	141
4. El rechazo.....	142
5. El silencio.....	144
6. El régimen colombiano	145

CAPÍTULO V

LA CONCLUSIÓN DEL CONTRATO

1. Concepto	149
2. La conclusión del contrato: régimen general	150
A) El consentimiento.....	150
B) El momento y el lugar de la formación del consentimiento.....	158
C) El disentimiento.....	165
3. La conclusión del contrato: regímenes especiales	170
A) El contrato de compraventa internacional.....	170
B) El contrato sometido a condiciones generales.....	172

CAPÍTULO VI

EL PERFECCIONAMIENTO

1. Concepto	191
2. Conclusión y perfeccionamiento no coincidentes.....	192
A) El contrato sometido a una condición suspensiva.....	192
B) El objeto del contrato sometido a una determinación posterior.....	193
C) El contrato sometido a la realización de una formalidad	196
3. Perfeccionamiento y eficacia no coincidentes.....	199
A) La eficacia diferida por un hecho futuro	199
B) La eficacia diferida indefinidamente por simulación	201
4. El desistimiento en los contratos con consumidores.....	202
A) Concepto y clasificación.....	202
B) El deber de información y documentación.....	203
C) Oportunidad.....	204
D) Efectos jurídicos.....	204
E) Perfeccionamiento y desistimiento.....	206
F) El régimen colombiano	207

CAPÍTULO VII

EL PROCESO DE FORMACIÓN DEL CONTRATO: CASOS DISCUTIDOS

1. Presentación.....	209
----------------------	-----

	PÁG.
2. La negociación puntualizada.....	209
A) Concepto.....	209
B) La formación del contrato en la negociación puntualizada.....	210
3. La subasta.....	212
A) Concepto y clasificación.....	212
B) Etapas de la subasta.....	214
C) La formación del contrato en la subasta.....	214
4. Las relaciones contractuales de hecho	217
A) Concepto y clasificación.....	218
B) Régimen jurídico	223
C) La formación del contrato en las relaciones contractuales de hecho	225
D) Comentario crítico.....	226

PARTE SEGUNDA

LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL PRESENTACIÓN

CAPÍTULO VIII

LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL

1. Concepto	231
2. Origen y desarrollo.....	233
A) Antecedentes	233
B) La teoría de la culpa “in contrahendo”.....	234
C) Recepción de la teoría en el Código Civil alemán	243
D) Las lagunas del Código Civil y la teoría de la culpa en la realización del contrato	247
E) Surgimiento de la teoría general de la responsabilidad precontractual...	252
F) El debate sobre la naturaleza de la relación jurídica preparatoria.....	255
G) Difusión de la doctrina de la responsabilidad precontractual	262
H) Recepción de la teoría de la responsabilidad precontractual en Latinoamérica	269
3. Naturaleza jurídica	270
A) La interpretación reduccionista	271
B) La interpretación autonomista	275

CAPÍTULO IX

RÉGIMEN GENERAL DE LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL

1. Presentación	277
2. Presupuestos: la relación jurídica preparatoria	278

	PÁG.
3. Requisitos de la responsabilidad precontractual	284
A) La confianza legítima	284
B) La antijuridicidad y la culpa “in contrahendo”	286
C) El daño precontractual.....	288
D) Nexo causal	292
4. Clases de responsabilidad precontractual.....	294
A) Responsabilidad por la realización de un contrato nulo.....	294
B) Responsabilidad en caso de falta de poder para representar	299
C) Responsabilidad por no realizar un contrato	301
D) Responsabilidad por la realización de un contrato válido pero mal configurado.....	307
E) Responsabilidad por daños físicos sufridos en la etapa precontractual ..	308
F) Responsabilidad por daños derivados de la divulgación de información reservada.....	310
5. La reparación: modalidades y contenido.....	311
6. Formas de exoneración	312
A) Ausencia de culpa.....	312
B) Culpa de la víctima.....	313
C) Falta de confianza legítima.....	313
D) Imposibilidad sobreviniente	314
E) Daño incierto	315
7. Prescripción.....	316

PARTE TERCERA

LOS PRECONTRATOS

CAPÍTULO X

LOS PRECONTRATOS

1. Concepto	319
2. Clasificación y características	320
A) Contratos preparatorios	322
B) Contratos provisionales	322
C) Contratos de responsabilidad	323
D) Contratos probatorios	323
3. Función e importancia.....	323
4. Génesis y desarrollo	326
A) Antecedentes en el derecho romano.....	326
B) Surgimiento del problema en la modernidad: la promesa de compraventa	328
C) La época del consensualismo y la eliminación de la promesa de compraventa	330
D) El renacimiento del formalismo: la creación de la teoría del precontrato	333
E) Difusión de la teoría del precontrato en Europa: surgimiento de la promesa de contratar	334

	PÁG.
F) La expansión del concepto de precontrato en Europa.....	339
G) El consensualismo moderado latinoamericano y la recepción de las teorías europeas.....	339
5. Naturaleza jurídica	342
A) Crítica del concepto de precontrato.....	342
B) Defensa del concepto de precontrato	344

CAPÍTULO XI

LOS CONTRATOS DE NEGOCIACIÓN

1. Concepto	347
A) Contratos de mera organización.....	348
B) Contratos de mera negociación	348
C) Contratos de mera deliberación.....	348
2. Función e importancia.....	349
3. Clases	351
4. El acuerdo de intenciones.....	352
A) Concepto y clases.....	352
B) Requisitos	353
C) Naturaleza jurídica y efectos	355
D) Terminación.....	356
5. El pacto de confidencialidad	357
A) El régimen de los secretos: nociones básicas	357
B) Concepto, requisitos y clases	359
C) Efectos jurídicos.....	361
6. El pacto de renegociación	362
7. El pacto de preferencia.....	364
A) Concepto y clases.....	364
B) Requisitos	366
C) Efectos jurídicos inmediatos	369
D) El derecho de adquisición preferente	371

CAPÍTULO XII

LOS CONTRATOS NORMATIVOS

1. Concepto	377
2. Clases	379
A) Contratos generales y contratos particulares.....	379
B) Contratos individuales y contratos colectivos.....	380
C) Contratos marco y contratos tipo	380
D) Contratos internos y externos.....	381
3. Naturaleza jurídica y efectos	381
4. Función e importancia.....	383

CAPÍTULO XIII

LOS CONTRATOS PRELIMINARES

	PÁG.
1. Concepto	385
2. Función e importancia.....	386
3. La promesa de contrato	388
A) Concepto y naturaleza	388
B) Diferencias con los tratos preliminares	390
C) Diferencias con la oferta	391
D) Diferencias con el perfeccionamiento	391
E) Diferencias con los contratos de negociación	392
F) Diferencias con los contratos normativos	392
G) Diferencias con la opción.....	393
H) Diferencias con el contrato prometido	393
I) Requisitos	393
J) Efectos jurídicos.....	397
K) Sucesión y cesión de promesa	400
L) Remedios por incumplimiento	402
4. La opción.....	406
A) Concepto y naturaleza	407
B) Requisitos	416
C) Efectos jurídicos.....	421
D) El derecho de opción	423
E) Remedios por incumplimiento	429
F) Modalidades especiales	430
5. Las arras	438
A) Las arras penitenciales	439
B) Las arras confirmatorias	441
C) Las arras confirmatorias penales	441
D) Las arras en la teoría del precontrato	442
Bibliografía	443
Índice de autores	451
Índice de disposiciones	453
Índice de materias	455