

COLECCIÓN ENSAYOS 34

TRILOGÍA CONTRACTUAL

I

LA NUEVA DIMENSIÓN SOCIAL DEL CONTRATO, LA BUENA FE COMO FUENTE DE DEBERES DE CONDUCTA, LA PROTECCIÓN DEL DEUDOR Y EL RECHAZO AL ‘VENTAJISMO CONTRACTUAL’ Y A LA USURA

CARLOS IGNACIO JARAMILLO J.

Ex Decano Académico, y Catedrático de ‘Historia del Derecho’, de ‘Derecho Civil’ (‘Obligaciones II’: ‘Teoría general del negocio jurídico y del contrato’), de ‘Derecho Civil Constitucional’ y de ‘Derecho de Seguros’ de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad Javeriana. Ex Magistrado de la Corte Suprema de Justicia (Sala Civil). Conjuez de la Sala Civil de la Corte Suprema de Justicia. Doctor en Derecho por la Universidad de Salamanca, con estancia investigativa en la Universidad de Perugia (*Doctor Europeus*). *Magister* en Derecho y Economía de Seguros, Universidad Católica de Lovaina (Bélgica). Ex Presidente de la Asociación Colombiana de Derecho de Seguros, ACOLOSE, y de la Asociación Internacional de Derecho de Seguros, AIDA, Arbitro nacional e internacional, Miembro de Número de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, Miembro del Instituto Colombiano de Derecho Procesal, del Instituto Colombiano de Responsabilidad Civil y del Estado, IARCE, de la Asociación Iberoamericana de Derecho Privado, de la Red *Ius Civile Salmanticense* (Academia Salmantina de Civilistas Latinoamericanos), del *Centro di Studi Giuridici sui Diritti dei Consumatori* de la Universidad de Perugia, y Socio Honorario de la *Società italiana degli Studiosi del Diritto Civile*, SISDIc.

Prólogo

PROFESOR AGUSTÍN LUNA SERRANO



COLECCIÓN ENSAYOS Nº 34

ISBN: 978-958-791-753-6

© CARLOS IGNACIO JARAMILLO J. 2023
© Pontificia Universidad Javeriana 2023
© Grupo Editorial Ibañez 2023

Coordinador Editorial
Pontificia Universidad Javeriana
JAVIER CELIS GÓMEZ

Grupo Editorial Ibañez

Bogotá - Colombia,
Carrera 69 Bis No 36 - 20 sur
Teléfonos: 6012300731 - 6012386035
Librería: Calle 12B No. 7-12 L.1
Tels.: 6012835194 - 6012847524
La Soledad Parkway Calle 37 No. 19-07
Teléfonos: 6017025760 - 6017025835
www.grupoeditorialibanez.com

Diagramación electrónica: Deissy A. Rodríguez

COMITÉ DE PUBLICACIONES

DIANA CAROLINA OLARTE BÁCARES
Decana Facultad Ciencias Jurídicas-Presidenta Comité
CARLOS IGNACIO JARAMILLO J. JARAMILLO
Profesor Departamento de Derecho Privado
ORLANDO DE LA VEGA MARTINIS
Profesor Departamento de Derecho Penal
JUAN CARLOS BOTERO NAVIA
Profesor Departamento de Filosofía e Historia del
Derecho y Director Doctorado en Ciencias Jurídicas
CARLOS ADOLFO PRIETO MONROY
Departamento de Derecho Laboral
FABIÁN CÁRDENAS CASTAÑEDA
Profesor Departamento Derecho Económico
MARCO ALBERTO VELÁSQUEZ RUIZ
Profesor Departamento de Derecho Procesal
LAURA CRISTINA MOJICA PÉREZ
Secretaria de Facultad (E)
JAVIER CELIS GÓMEZ
Bibliotecólogo Facultad
OLGA JULIANA RINCÓN MARTÍNEZ
Asistente de Decanatura y Secretaria del Comité

EVALUADORES

LORENZO MEZZASOMA: Catedrático de Derecho Civil de la Universidad de Perugia, Director de su Centro *di Studi Guiridici sui Diritti dei Consumatori*, y del Doctorado de Derecho del Consumo de la misma Universidad.

LUIS AUGUSTO CANGREJO COBOS: Catedrático de Derecho Civil de la Universidad Sergio Arboleda y de la Universidad Externado de Colombia, y Miembro de Número de la Academia Colombiana de Jurisprudencia.

Pontificia Universidad Javeriana. Biblioteca Alfonso Borrero Cabal, S. J.
Catalogación en la publicación

Jaramillo Jaramillo, Carlos Ignacio, autor

Trilogía contractual : la nueva dimensión social del contrato, la buena fe como fuente de deberes de conducta, la protección del deudor y el rechazo al 'ventajismo contractual' y a la usura" / Carlos Ignacio Jaramillo Jaramillo; prólogo Agustín Luna Serrano. -- Primera edición. -- Bogotá : Pontificia Universidad Javeriana, Facultad de Ciencias Jurídicas, Grupo Editorial Ibañez, 2023. (Colección Ensayos No. 34)

390 páginas ; 24 cm
Incluye referencias bibliográficas.
ISBN impreso: 978-958-791-753-6

1. Contratos 2. Buena fe (Derecho) 3. Protección al deudor 4. Usura 5. Derecho civil 6. Derecho privado I. Luna Serrano, Agustín, autor del prólogo II. Pontificia Universidad Javeriana. Facultad de Ciencias Jurídicas III. Grupo Editorial Ibañez

CDD 346.6 edición 15

inp

27/01/2023

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro por cualquier proceso reprográfico o fónico, especialmente por fotocopia, microfilme, offset o mimeógrafo.

Al recordado, admirado y respetado Doctor, JAIME LEAL GONZÁLEZ, uno de los más conspicuos, connotados humanistas y consagrados pedagogos colombianos, quien dedicó su fecunda existencia, en compañía de su querida y laboriosa familia, a formar y a orientar la juventud, mejor aún las juventudes de varias generaciones, en prueba inmarchitable de nuestro agradecimiento, por todo lo ensañado, por todo lo transmitido, por todo lo entregado con generosidad, mística y paciencia, un genuino faro en la mocedad, en la mía, y en la de tantos connacionales, igual y superlativamente reconocidos.

Al profesor, mi Maestro de vida adulta, de vocación y de profesión, J. EFRÉN OSSA G., quien terrenalmente y con su proverbial discreción, se ausentó en forma transitoria hace treinta años, con el firme convencimiento de esperar y de reencontrarse con todos sus familiares, admiradores, amigos, colegas y con sus discípulos, esos que, con fervor, admiración y profunda devoción, nos hemos interesado, con humildad, en respetar y preservar su inconmensurable legado, el mismo que, pese al transcurso del tiempo, cada vez se enriquece, se cualifica, se encumbra y brilla aún con más fuerza e intensidad.

Y eso, Maestro, justamente es lo que sucede con la obra y con los aportes de los sabios y eruditos, los que nunca dejan de enseñar con su paradigmático y encomiable ejemplo que aún retumba y retumbará, con sus aquilatadas y memorables ejecutorias, y con sus esplendentes y lúcidas contribuciones, llamadas a vivir para siempre, incólumes, como su memoria (aeternus).

Gracias infinitas, Maestro, nuestro Maestro eterno, en testimonio de ese sentimiento arraigado en millares de seguidores suyos, en Colombia, en todo el orbe, incluida la misma eternidad, pues como pocos, con innegables y férreos merecimientos personales, familiares, académicos, institucionales y empresariales, alcanzó la gloria mundus.

Cuánto lo seguimos recordando; cuánto necesitamos su cálida y paternal compañía, su prudencia suma, sus sabientes y desinteresados consejos, sus oportunas orientaciones y lecciones de vida, su copioso y pedagógico anecdotario, su docta cátedra ética y también científica, su propia y modélica cívica, Maestro.

Tres décadas, cinco lustros, treinta años, y más de diez mil días de soledad, pero también diez mil recuerdos, y treinta millones de reconocimiento y gratitud, Maestro...

CONTENIDO

COLECCIÓN ENSAYOS.....	XIII
EL AUTOR.....	XVII
PRESENTACIÓN	XXIX
PRÓLOGO	XXXVII

CAPÍTULO I

LA NUEVA 'DIMENSIÓN SOCIAL DEL CONTRATO', Y LA PROTECCIÓN DE LA PERSONA Y SU DIGNIDAD EN LA POSMODERNIDAD —DEL CONTRATO 'CLÁSICO' AL CONTRATO 'NEOCLÁSICO'—

1. PROPÓSITO PRIMORDIAL DEL PRESENTE ESCRITO.....	2
2. EL CARÁCTER EVOLUTIVO Y DINÁMICO DEL CONTRATO A TRAVÉS DEL TIEMPO. REFERENCIA PRELIMINAR.....	6
3. <i>NOVA</i> Y <i>VETERA</i> EN LA ÓRBITA CONTRACTUAL. CONVERGENCIA DE LA TRADICIÓN Y LA POSMODERNIDAD	11
4. LECTURA TRADICIONAL O CLÁSICA DEL CONTRATO Y SU EVOLUCIÓN EN LA POSMODERNIDAD. APROXIMACIÓN GENERAL	19
4.1. EL INDIVIDUALISMO JURÍDICO, EL 'DOGMA DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD', SUS PRIMORDIALES MANIFESTACIONES Y CONSECUENCIAS	19
4.2. VIGENCIA, ATEMPERACIÓN Y LÍMITES DE LA AUTONOMÍA PRIVADA. SU IMPORTANCIA EN LA POSMODERNIDAD Y LA PRETENDIDA 'CRISIS' DEL CONTRATO.....	41
5. LA NUEVA 'DIMENSIÓN SOCIAL DEL CONTRATO', LA TUTELA DE LA PERSONA Y DE SU DIGNIDAD EN LA POSMODERNIDAD	67
5.1. PROLEGÓMENOS.....	67
5.2. DIMENSIÓN SOCIAL DEL CONTRATO Y SU DIMENSIÓN INDIVIDUAL Y ECONÓMICA. REPLANTEAMIENTO EVOLUTIVO	77
5.3. INTERACCIÓN Y COMPLEMENTARIEDAD DE LAS DIMENSIONES SOCIAL, ECONÓMICA E INDIVIDUAL DEL CONTRATO. IMPORTANCIA DE LOS POSTULADOS DE CARÁCTER CONSTITUCIONAL.	80

5.4.	BALANCE Y ESTADO DE LA CUESTIÓN EN LA ACTUALIDAD. VIGENCIA RENOVADA Y SIGNIFICADO DE LA DIMENSIÓN SOCIAL DEL CONTRATO EN CLAVE NEO-HUMANISTA Y POSMODERNA.	87
5.4.1.	<i>Aproximación general</i>	87
5.4.2.	<i>En compendio</i>	104
6.	CONCLUSIONES PROVISIONALES.....	108

CAPÍTULO II

LA BUENA FE CONTRACTUAL COMO FUENTE DE DEBERES ESPECIALES DE CONDUCTA

—PARTICULAR REFERENCIA A LOS DEBERES
DE COOPERACIÓN Y RENEGOCIACIÓN—

I.	OBJETIVO PRIMORDIAL DEL PRESENTE ESCRITO. UNA NUEVA MIRADA A LA BUENA FE	112
II.	LA BUENA FE COMO FUENTE DE DEBERES DE CONDUCTA EN LA CONTEMPORANEIDAD	118
1.	GENERALIDADES	118
1.1.	<i>Importancia preliminar, reverdecimiento y proyección generalizada y contractual de la buena fe</i>	118
1.2.	<i>Caracterización y clasificación</i>	135
1.2.1.	<i>Caracterización</i>	135
1.2.2.	<i>Clasificación. La buena fe subjetiva y la buena fe objetiva</i>	140
1.3.	<i>Primordiales funciones atribuidas a la buena fe objetiva en la contemporaneidad</i>	144
2.	LA BUENA FE OBJETIVA COMO FUENTE DE DEBERES ESPECIALES DE CONDUCTA EN LA ESFERA CONTRACTUAL. CONFIGURACIÓN, ALCANCES Y DEBIDA OBSERVANCIA	147
2.1.	<i>Generalidades</i>	147
2.2.	<i>Configuración, alcances y debida observancia de los deberes especiales de conducta. Examen legal, doctrinal y jurisprudencial</i>	150
III.	EL DEBER DE COOPERACIÓN COMO DEBER ESPECIAL DE CONDUCTA. SU CRECIENTE IMPORTANCIA EN LAS RELACIONES CONTRACTUALES.....	165
1.	GENERALIDADES.....	165
2.	CONFIGURACIÓN, SIGNIFICACIÓN ACTUAL, LÍMITES Y PROYECCIÓN CONTRACTUAL.....	173
2.1.	<i>Configuración. Breve referencia</i>	173

2.2. <i>Significación actual</i>	183
2.3. <i>Límites y proyección contractual</i>	186
IV. EL DEBER DE COOPERACIÓN Y SU ESTRECHA RELACIÓN CON LA SOLIDARIDAD Y CON LA FRATERNIDAD EN SEDE CONTRACTUAL	189
V. EL DEBER DE RENEGOCIACIÓN EN LA CONTEMPORANEIDAD CONTRACTUAL'. RELEVANCIA, ALCANCES GENERALES Y SU RELACIÓN CON EL DEBER DE COOPERACIÓN	198
VI. LA REVISIÓN DEL CONTRATO A LA LUZ DE LA BUENA FE CONTRACTUAL Y DE LOS DEBERES DE COOPERACIÓN Y RENEGOCIACIÓN	214

CAPÍTULO III

LINEAMIENTOS GENERALES DE LOS INTERESES EN EL DERECHO COLOMBIANO. LA PROTECCIÓN DE LA PERSONA Y SU DIGNIDAD

—EL RECHAZO AL ‘VENTAJISMO’ CONTRACTUAL Y A LA USURA—

I. IMPORTANCIA PRELIMINAR DEL TEMA Y PROPÓSITO PRIMORDIAL DEL PRESENTE ESCRITO	220
II. CONTEXTUALIZACIÓN GENERAL Y ALCANCES PRELIMINARES EN TORNO AL ‘VENTAJISMO’ CONTRACTUAL Y A LA USURA, PRÁCTICAS LESIVAS DEL DEUDOR-CONSUMIDOR	226
III. SUMARIA REFERENCIA AL CONCEPTO Y A LA CONFIGURACIÓN DEL ‘INTERÉS’, Y DE LA ‘USURA’. MENCIÓN EVOLUTIVA	241
IV. DIVERSIDAD DE RÉGIMENES JURÍDICOS Y TIPOLOGÍA DE LOS INTERESES EN EL DERECHO PRIVADO Y FINANCIERO COLOMBIANO	248
1. GENERALIDADES.....	248
2. TIPOLOGÍA DE LOS INTERESES.....	252
V. DIFERENCIACIÓN DE LOS INTERESES CON FIGURAS AFINES. SOMERA MENCIÓN	259
VI. ALCANCES DE LA PRESUNCIÓN DE INTERESES EN EL RÉGIMEN MERCANTIL. INTERESES REMUNERATORIOS E INTERESES MORATORIOS.	261

VII. LA CERTIFICACIÓN Y LA PRUEBA DE LOS INTERESES BANCARIOS CORRIENTES. BREVE ALUSIÓN.....	264
VIII. CORRECCIÓN MONETARIA E INTERESES. DIFERENCIACIÓN E INCORPORACIÓN CUALIFICADA EN ESTE ÚLTIMO CONCEPTO	268
IX. INTERESES Y ANATOCISMO. LA CAPITALIZACIÓN DE INTERESES EN LOS ÁMBITOS CIVIL Y COMERCIAL. SU PROSCRIPCIÓN GENERALIZADA A RAÍZ DE SU CARÁCTER USURARIO, Y SU PROCEDENCIA CONDICIONADA	275
X. USURA Y CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL COBRO EXCESIVO E INDIGNO DE INTERESES. LA PROTECCIÓN DEL DEUDOR- CONSUMIDOR Y EL RESPETO POR SU ESPECÍFICA CONDICIÓN DE DEBILIDAD	281
1. GENERALIDADES.....	281
2. SECUELAS CIVILES.....	283
3. SECUELAS PUNITIVAS.....	292
XI. IMPUTACIÓN DEL PAGO Y SIMULACIÓN DE INTERESES	294
BIBLIOGRAFÍA	299
ÍNDICE DE AUTORES	325
ÍNDICE TEMÁTICO	331