

	<b>GESTIÓN DE RECURSOS Y SERVICIOS BIBLIOTECARIOS</b>	<b>Código</b>	FO-SB-12/v0
	<b>ESQUEMA HOJA DE RESUMEN</b>	<b>Página</b>	<b>1/122</b>

### RESUMEN TRABAJO DE GRADO

AUTOR(ES): NOMBRES Y APELLIDOS COMPLETOS

NOMBRE(S): JESSICA MICHEL APELLIDOS: ANDRADE SARMIENTO

NOMBRE(S): ANGIE KARELY APELLIDOS: COLMENARES PARRA

NOMBRE(S): \_\_\_\_\_ APELLIDOS: \_\_\_\_\_

FACULTAD: EDUCACION, ARTE Y HUMANIDADES

PLAN DE ESTUDIOS: DERECHO

DIRECTOR:

NOMBRE(S): JUAN CARLOS APELLIDOS: SANDOVAL

NOMBRE(S): \_\_\_\_\_ APELLIDOS: \_\_\_\_\_

TÍTULO DEL TRABAJO (TESIS): LA CLAUSULA PENAL EN COLOMBIA COMO TASACION ANTICIPADA DE PERJUICIOS Y/O MECANISMO SANCIONATORIO APLICABLE EN EL INCUMPLIMIENTO DE UNA OBLIGACION CONTRACTUAL CIVIL.

RESUMEN

Importancia de la clausula penal en Colombia, sus funciones, características y aplicabilidad dentro de los contratos civiles. Concepto unificado, instructivo desde el momento de estipulación de la clausula penal y su exigibilidad.

PALABRAS CLAVE: Clausula penal, sanción, indemnización, acreedor, deudor.

CARACTERISTICAS:

PÁGINAS: 122 PLANOS: \_\_\_ ILUSTRACIONES: \_\_\_ CD ROOM: 1

<b>Elaboró</b>		<b>Revisó</b>		<b>Aprobó</b>	
Equipo Operativo del Proceso		Comité de Calidad		Comité de Calidad	
<b>Fecha</b>	24/10/2014	<b>Fecha</b>	05/12/2014	<b>Fecha</b>	05/12/2014

LA CLÁUSULA PENAL EN COLOMBIA COMO TASACIÓN ANTICIPADA DE  
PERJUICIOS Y/O MECANISMO SANCIONATORIO APLICABLE EN EL  
INCUMPLIMIENTO DE UNA OBLIGACIÓN CONTRACTUAL CIVIL

JESSICA MICHEL ANDRADE SARMIENTO

ANGIE KARELY COLMENARES PARRA

UNIVERSIDAD FRANCISCO DE PAULA SANTANDER  
FACULTAD DE EDUCACIÓN, ARTES Y HUMANIDADES  
PLAN DE ESTUDIOS DE DERECHO  
SAN JOSÉ DE CÚCUTA

2018

LA CLÁUSULA PENAL EN COLOMBIA COMO TASACIÓN ANTICIPADA DE  
PERJUICIOS Y/O MECANISMO SANCIONATORIO APLICABLE EN EL  
INCUMPLIMIENTO DE UNA OBLIGACIÓN CONTRACTUAL CIVIL

JESSICA MICHEL ANDRADE SARMIENTO

ANGIE KARELY COLMENARES PARRA

Trabajo de grado presentado como requisito para optar al título de

Abogado

Director

JUAN CARLOS SANDOVAL

UNIVERSIDAD FRANCISCO DE PAULA SANTANDER  
FACULTAD DE EDUCACIÓN, ARTES Y HUMANIDADES  
PLAN DE ESTUDIOS DE DERECHO  
SAN JOSÉ DE CÚCUTA

2018

**ACTA DE SUSTENTACIÓN DE TRABAJO DE GRADO  
PROGRAMA ACADÉMICO DERECHO**

FECHA: 23/10/2018  
HORA: 4:30 PM  
LUGAR: Sala de Audiencias Fu-102

**TÍTULO DEL TRABAJO DE GRADO: "LA CLAUSULA PENAL EN COLOMBIA COMO TASACION ANTICIPADA DE PERJUICIOS Y/O MECANISMO SANCIONATORIO APLICABLE EN EL INCUMPLIMIENTO DE UNA OBLIGACION CONTRACTUAL CIVIL."**

JURADO 1. ALFONSO NORBERTO JIMENEZ RAMIREZ  
JURADO 2. JOSE MARIA PEZOTTI LEMUS  
JURADO 3. FANNY PATRICIA NIÑO HERNANDEZ

DIRECTOR(a): JUAN CARLOS SANDOVAL RODRIGUEZ  
Abogado

NOMBRE DEL ESTUDIANTE	CODIGO	NOTA	CALIFICACION EN LETRA
JESSICA MICHEL ANDRADE SARMIENTO	1350146	4.3	CUATRO PUNTO TRES
ANGIE KARELY COLMENARES PARRA	1350129	4.3	CUATRO PUNTO TRES

**APROBADO**

FIRMA DE LOS JURADOS

JURADO1

JURADO2

JURADO3

FANNY PATRICIA NIÑO HERNANDEZ  
Coordinadora Comité Curricular

## **Agradecimientos**

Gracias a nuestro tutor, a los profesores que nos regalaron un poco de su tiempo para aclarar dudas, a los profesionales que nos compartieron su conocimiento, a todos quienes en algún momento aportaron un mínimo esfuerzo para la construcción de este trabajo.

## **Dedicatoria**

Dedicamos este trabajo de grado a Dios, principal guía para la realización de todas las cosas. A nuestros familiares que aportaron su grano de arena para llegar a donde estamos. A nuestras amigas de la universidad y para toda la vida, que hicieron de la etapa universitaria una grata experiencia. A quienes estuvieron junto a nosotras ofreciéndonos su apoyo incondicional y amor y a nuestra amistad que fue incondicional para que todo planeado fuera llevado a cabo.

## Resumen

En el presente proyecto se realizaron cuatro capítulos enfocados cada uno de ellos a desarrollar los objetivos específicos del trabajo: en el primer capítulo se abordó un estudio analítico, recóndito y amplio sobre el origen de la cláusula penal en el derecho civil enfocado en diferentes países, realizando así un derecho comparado frente a la evolución de esta figura jurídica. Posteriormente, en el segundo capítulo, se realizó un estudio profundo, y detallado de la cláusula penal en nuestro país, abordando desde su naturaleza, característica, funciones y objetivos, todo lo que contiene la cláusula penal en Colombia en el ámbito civil. En el tercer capítulo, se realizó un cotejo y posterior análisis de las posiciones que se adoptan en nuestro país respecto de la conceptualización que se tiene de esta figura jurídica, pues conocemos de la discrepancia que se le otorga a ésta, así que realizamos una comparativa entre los conceptos de, doctrinantes, jurisprudencia y operadores judiciales. Finalmente en el cuarto capítulo recopilando la información descrita se desarrolló un manual o instructivo recomendable para aquellas personas que quieran conocer y aplicar de forma correcta y fácil la cláusula penal dentro de sus contratos, pues es una forma sencilla de seguir un paso a paso para saber sobre los beneficios, ventajas y desventajas que trae consigo la utilización de esta figura jurídica.

## **Abstract**

In the present project, four chapters focused on each one of them were developed to develop the specific objectives of the work: in the first chapter an analytical, recondite and comprehensive study on the origin of the penal clause in civil law focused on different countries was undertaken, thus realizing a comparative right against the evolution of this legal concept. Later, in the second chapter, a thorough and detailed study of the penal clause was carried out in our country, addressing from its nature, characteristics, functions and objectives, everything that contains the criminal clause in Colombia in the civil sphere. In the third chapter, a comparison and subsequent analysis of the positions adopted in our country regarding the conceptualization of this legal figure was made, since we know of the discrepancy that is given to it, so we made a comparison between the concepts of, doctrinantes, jurisprudence and judicial operators. Finally, in the fourth chapter, compiling the information described, a manual or instruction was developed that is recommended for those who want to know and apply the penal clause in their contracts correctly and easily, since it is a simple way to follow a step by step to know about the benefits, advantages and disadvantages that comes with the use of this legal concept.

## Contenido

	<b>pág.</b>
Introducción	14
1. Problema	18
1.1 Título	18
1.2 Planteamiento del Problema	18
1.3 Formulación del Problema	21
1.4 Justificación	21
1.5 Objetivos	22
1.5.1 Objetivo general	22
1.5.2 Objetivos específicos	22
1.6 Delimitaciones	23
1.6.2 Delimitación espacial	23
1.6.3 Delimitación conceptual	23
1.7 Alcances y Limitaciones	23
1.7.1 Alcances	23
1.7.2 Limitaciones	23
2. Marco Referencial	25
2.1 Antecedentes	25
2.2 Marco teórico	30
2.3 Marco Conceptual	32
2.4 Marco Contextual	34
2.5 Marco Legal	35

2.6 Glosario de Términos	38
3. Diseño Metodológico	41
3.1 Tipo de Investigación	41
3.2 Instrumentos para la Recolección de Información	43
3.2.1 Información primaria	43
3.2.2 Información secundaria	43
3.3 Análisis de la Información	43
4. Resultados	44
4.1 Examinar Históricamente la Figura de la Cláusula Penal: Generalidades, Características y Evolución en el Derecho Comparado	44
4.1.1 Clausula penal en Roma, origen	44
4.1.2 Clausula penal en Francia	46
4.1.3 Clausula penal en España	50
4.1.4 Clausula penal en Alemania	51
4.1.5 Clausula penal en Argentina	52
4.1.6 Clausula penal en Costa Rica	54
4.1.7 Clausula penal en Bolivia	55
4.1.8 Clausula penal en México	57
4.1.9 Clausula penal en Estados Unidos	59
4.1.10 Derecho comparado	59
4.2 Identificar y Analizar la Figura de la Cláusula Penal en el Sistema Jurídico Colombiano	62
4.2.1 Conceptos relevantes para el uso de la cláusula penal	69

4.2.1.1 Fuente de las obligaciones	69
4.2.1.2 Contrato y convención	71
4.2.1.3 Delito	73
4.2.1.4 Cuasidelito	73
4.2.1.5 La ley	73
4.2.1.6 Enriquecimiento sin causa	74
4.3 Comparar e Interpretar los Conceptos Emitidos por la Jurisprudencia, Doctrina y Operadores Judiciales Acerca de la Cláusula Penal en Colombia	77
4.3.1 Doctrina	77
4.3.1.1 Arturo Valencia Zea	77
4.3.1.2 Jorge Suescun Melo	78
4.3.1.3 Luis Alonso Rico Puerta	79
4.3.1.4 Guillermo Ospina Fernández	80
4.3.1.5 Miguel Marienhoff Sandoval	81
4.3.2 Jurisprudencia	82
4.3.2.1 Corte suprema de justicia	82
4.3.2.2 Corte suprema de justicia	88
4.3.2.3 Corte suprema de justicia	92
4.3.3 Operadores judiciales	97
4.4 Instructivo Sugerido para la Correcta Exigibilidad de Obligaciones con Cláusula Penal en un Proceso de Mínima Cuantía	100
4.4.1 Revisar que se haya pactado anticipadamente la cláusula penal	101

4.4.1.1 Cuando se pacta cláusula penal e indemnización de perjuicios de manera concurrente	102
4.4.2 Comprobar el incumplimiento	102
4.4.3 Constitución en mora	102
4.4.4 Inicio de proceso ejecutivo a través de escrito de demanda	103
4.4.5 Liberación de mandamiento de pago	104
4.4.5.1 Requisitos del título ejecutivo	104
4.4.5.2 Recursos contra el mandamiento ejecutivo	104
4.4.5.3 Revocatorio de mandamiento de pago	105
4.4.6 Planteamiento de excepciones	105
4.4.7 Finalización del proceso	107
5. Conclusiones	109
6. Recomendaciones	111
Referencias Bibliográficas	114
Anexos	116