

COMPILADORES

MARÍA ALEJANDRA LACAYO ARANA • JAVIER FRANCISCO FRANCO MONGUA



ESTUDIOS EN DERECHO DE CONSUMO

ANÁLISIS DE LA PROTECCIÓN
AL CONSUMIDOR EN LA LEY 1480 DE 2011
Y EL DERECHO DE LA COMPETENCIA

AUTORES

CARLOS ARTURO HERNÁNDEZ DÍAZ
NOHORA ELENA PARDO POSADA
PAOLA ANDREA ZULUAGA ORTIZ
LEONARDO ACEVEDO VALENCIA



UNIVERSIDAD
La Gran Colombia
Fundada en 1951



ESTUDIOS EN DERECHO DE CONSUMO

ANÁLISIS DE LA PROTECCIÓN AL
CONSUMIDOR EN LA LEY 1480 DE 2011
Y EL DERECHO DE LA COMPETENCIA



UNIVERSIDAD
La Gran Colombia

Fundada en 1951



UNIVERSIDAD LA GRAN COLOMBIA

Fundador

Julio César García Valencia (1884-1959)

Presidente

José Galat Noumer

Rector

Santiago José Castro Agudelo

Vicerrector Académico

Rodrigo Lupercio Riaño Pineda

Vicerrectora Administrativa

María del Pilar Galat Chediak

Secretaria General

Marco Tulio Calderón Peñaloza

Decana Facultad de Derecho

Gloria Inés Quiceno Franco

Directora de Investigaciones

Beatriz Helena Robayo Castro

**INSTITUCIÓN UNIVERSITARIA
POLITÉCNICO GRANCOLOMBIANO**

Rectoría

Fernando Dávila Ladrón de Guevara

Vicerrectoría Académica

Jurgen Chiari Escobar

Vicerrectoría de Desarrollo Institucional

Javier Arango Pardo

Vicerrectoría de Estudiante

Alejandra Ordóñez Ospina

Vicerrectoria Administrativa y Financiera

Juan Camilo Pardo Acevedo

Secretaria General

Billy Escobar Pérez

Secretaria Académica

Sergio Hernández Muñoz

Facultad de Ciencias Sociales

Carlos Augusto García López

ESTUDIOS EN DERECHO DE CONSUMO

ANÁLISIS DE LA PROTECCIÓN AL
CONSUMIDOR EN LA LEY 1480 DE 2011
Y EL DERECHO DE LA COMPETENCIA

COMPILADORES

MARÍA ALEJANDRA LACAYO ARANA
JAVIER FRANCISCO FRANCO MONGUA

AUTORES

CARLOS ARTURO HERNÁNDEZ DÍAZ
NOHORA ELENA PARDO POSADA
PAOLA ANDREA ZULUAGA ORTIZ
LEONARDO ACEVEDO VALENCIA

© INSTITUCIÓN UNIVERSITARIA POLITÉCNICO GRANCOLOMBIANO
© UNIVERSIDAD LA GRAN COLOMBIA

Estudios en derecho de consumo

Análisis de la protección al consumidor en la ley 1480 de 2011
y el derecho de la competencia

Primera edición: Abril de 2018

ISBN: 978-958-8721-64-4
EISBN: 978-958-8721-66-8
EBOOK: 978-958-8721-65-1

Publicaciones Politécnico Gran Colombiano
Eduardo Norman Acevedo
Lider de Publicaciones
Calle 57 # 3-00 Este
PBX: 7455555 ext. 1171
E-mail: editorial@poligran.edu.co
Bogotá – Colombia

Dirección Editorial Universidad La Gran Colombia
Beatriz Helena Robayo Castro
Directora de Investigaciones
Calle 12C No. 5-15.
Teléfono: 2826386 ext: 188 - 232
E-mail: investigaciones.editorial@ugc.edu.co
direccion.investigaciones@ugc.edu.co

Compiladores

María Alejandra Lacayo Arana
Abogada

Javier Francisco Franco Mongua
Universidad La Gran Colombia

Autores

Carlos Arturo Hernández Díaz
Universidad La Gran Colombia

Nohora Elena Pardo Posada
Universidad La Gran Colombia

Paola Andrea Zuluaga Ortiz
Institución Universitaria Politécnico Gran Colombiano

Leonardo Acevedo Valencia
Docente de la Universidad Libre

Analista de Producción Editorial

Paulo Mora Noguera

Diseño y Armada Electrónica

Huevofrito SAS

Corrección de Estilo

Gustavo Quesada

Impresión

Xpress Estudio Gráfico y Digital S.A.

Impreso en Colombia

Printed in Colombia

Hernández Díaz, Carlos Arturo Estudios en derecho de consumo: análisis de la protección al consumidor en la Ley 1480 de 2011 y el derecho de la competencia / Carlos Arturo Hernández Díaz ; Nohora Elena Pardo Posada; Paola Andrea Zuluaga Ortiz; Leonardo Acevedo Valencia ; compiladores María Alejandra Lacayo Arana y Javier Francisco Franco Mongua ; lider de publicaciones, Eduardo Norman Acevedo ; analista de producción editorial, Paulo Mora Noguera ; – Bogotá D.C.: Publicaciones Politécnico Gran Colombiano / Universidad La Gran Colombia., 330 p. : il. ; 17 x 24 cm.

Incluye referencias bibliográficas.

ISBN 978-958-8721-64-4
EISBN 978-958-8721-66-8
EBOOK 978-958-8721-65-1

1. Derecho comercial -- Colombia 2. Responsabilidad civil -- Colombia 3. Protección del consumidor -- Legislación -- Colombia 4. Contratos públicos 5. Contratación estatal -- Colombia I. Norman Acevedo, Eduardo II. Mora Noguera, Paulo III. Institución Universitaria Politécnico Gran Colombiano IV. Universidad La Gran Colombia V. Tít.

SCDD 346.07 H557

Co-BoIUP

*Sistema Nacional de Bibliotecas - SISNAB
Institución Universitaria Politécnico Gran Colombiano.*

La editorial de la Institución Universitaria Politécnico Gran Colombiano pertenece a la Asociación de Editoriales Universitarias de Colombia ASEUC.

“Las opiniones plasmadas en esta obra son de responsabilidad exclusiva de los autor, y no comprometen a las instituciones ni determinan su posición o filosofía institucional”.

Ninguna parte de esta publicación puede ser reproducida, almacenada o transmitida de manera alguna, ni por ningún medio, ya sea electrónico, químico, mecánico, óptico, de grabación o fotocopia, sin permiso escrito de la Institución Universitaria Politécnico Gran Colombiano y de la Universidad La Gran Colombia.

¿Como citar este libro?

Lacayo-Arana et al. (2018), Estudios en derecho de consumo: Análisis de la protección al consumidor en la ley 1480 de 2011 y el derecho de la competencia, Bogotá: Publicaciones Politécnico Gran Colombiano / Universidad La Gran Colombia.

CONTENIDO

PRÓLOGO	21
I. INTRODUCCIÓN	31
II. EL PRINCIPIO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN LOS CONTRATOS CON CONDICIONES GENERALES EN EL ORDENAMIENTO COLOMBIANO	45
1. Introducción	47
1.1. Autonomía privada y condiciones generales de la contratación	54
2. Protección a la autonomía privada en el derecho de consumo	59
2.1. El control del contenido en los contratos de adhesión	61
2.2. El concepto de cláusula abusiva y cláusula prohibida	62
2.3. La lista de cláusula abusivas	64
2.4. El control formal de las Condiciones Generales	66
2.5. La interpretación e integración de las Condiciones Generales	68
3. Conclusiones	71
III. LA RELACIÓN CONSUMIDOR, DISTRIBUIDOR Y PROVEEDOR BAJO EL ESTATUTO DEL CONSUMIDOR	77
1. Introducción	79
2. El Estatuto del Consumidor y su armonización con el orden jurídico colombiano	81
2.1. Responsabilidad civil	83
2.2. Responsabilidad contractual	86
2.3. Responsabilidad extracontractual	87
2.4. Antecedentes normativos de la Ley 1480	87
3. Las Contextualizaciones constitucionales del Decreto 3466 de 1982 y en el Estatuto del Consumidor	90
3.1. Contexto Constitucional del Decreto 3466	91
3.2. La constitucionalización del Derecho del Consumidor, Ley 1480 de 2011	91
3.3. Diferencias Conceptuales: Decreto 3466 de 1982 y Ley 1480 de 2011	92
3.3.1. Las Facultades de la Superintendencia de Industria y Comercio.	98
4. El Concepto de Calidad en el Estatuto del Consumidor- Ley 1480 de 2011	101

IV. EL USUARIO DE LOS SISTEMAS PIRAMIDALES: ¿CONSUMIDOR A PROTEGER O (IR) RACIONAL APROVECHADOR DEL ESTADO?	107
1. Introducción	109
1.1. La racionalidad del inversor	111
1.2. El caso Interbolsa	116
1.3. El problema	118
2. De la racionalidad económico- jurídica de los individuos	119
3. Esquema ponzi o piramidal	122
3.1. Contribución a la exoneración de responsabilidad del Estado	128
4. El usuario como inversionista	130
5. El usuario como consumidor	132
6. Las consecuencias de la responsabilidad del Estado	136
7. Conclusiones	141
V. LAS FACULTADES JURISDICCIONALES DE LA SIC EN EL MARCO DEL PRINCIPIO DE LA LEGALIDAD	151
1. Introducción	153
1.1. Protección de los consumidores: entre el mandato constitucional y la potestad de configuración del Legislador	154
2. La asignación de funciones jurisdiccionales a la SIC	157
2.1. Reglas constitucionales relativas a la atribución de funciones judiciales a las autoridades administrativas	160
2.2. Doctrina probable de la SIC. Razones para adoptar el precedente	161
2.2.1. Competencias Jurisdiccionales que cumple la SIC. En materia de protección al consumidor	165
2.3. Garantías constitucionales en la acción jurisdiccional	203
3. Conclusiones	173
VI. LOS CARTELES DE EXPORTACIÓN Y SUS EFECTOS	177
1. Introducción	179
2. Efectos de los carteles dentro de un mercado de libre competencia	181
2.1. Los carteles como práctica restrictiva de la competencia	181
2.1.1. La existencia de un pacto	186
2.1.2. La independencia de los involucrados	188
2.1.3. El comportamiento voluntario, intencional y coordinado	190

2.1.4. La inestabilidad potencial	190
2.1.5. Planeación anticipada e intencional de ventajas y desventajas	190
2.1.6. Los carteles no tienen que producir efectos reales	191
2.1.7. Que la no competencia genere beneficios	192
3. Formas y clases de carteles	192
3.1. Sobre la fijación de precios	192
3.2. Sobre la repartición de mercados	194
3.3. Sobre la asignación de cuotas	196
3.4. Los carteles de importación	196
3.5. Los carteles internacionales	197
3.6. Los carteles de exportación	198
4. Alcance de los carteles de exportación	199
5. Efectos de los carteles en un tratado de libre comercio	203
6. Conclusiones	206

VII. LA COLUSIÓN EN LA CONTRATACIÓN ESTATAL Y LA PROTECCIÓN DE LA COMPETENCIA: RETOS DEL NUEVO SISTEMA DE COMPRAS PÚBLICAS EN COLOMBIA	213
1. Introducción	215
2. El marco legal y reglamentario aplicable a las conductas colusorias en el mercado de compras públicas en Colombia	219
3. Mecanismos establecidos en el EGCAP para evitar las prácticas colusorias	223
3.1. Aplicación del Régimen de inhabilidades	223
3.2. La exclusión de los oferentes coludidos o la declaratoria de desierta de los procesos de selección con ofertas producidas por acuerdos colusorios	227
4. Mecanismos para contrarrestar los efectos de las prácticas colusorias establecidas en el EGCAP	230
4.1. La acción de repetición	230
4.2. La declaratoria de caducidad del contrato	232
5. La colusión y el proyecto de reforma al EGCAP presentado por Colombia Compra Eficiente	232
6. Conclusiones	237

VIII. CONCLUSIONES	241
--------------------	-----

