Contratación informática y telemática

Newton De Lucca

Pontificia Universidad JAVERIANA Bogotá

Depalma

TEMIS

COLECCIÓN MONOGRAFÍAS

CONTRATACIÓN INFORMÁTICA Y TELEMÁTICA

COLECCIÓN MONOGRAFÍAS

Carlos Ignacio Jaramillo J.
Director

Comité Editorial y Científico

Carlos Ignacio Jaramillo Jaramillo
Decano Académico

Carlos Julio Cuartas Chacón
Decano del Medio Universitario

Aura Ximena Osorio Torres
Directora de Carrera

Carlos Álvarez Pereira
Director del Departamento de Derecho Laboral

Sergio Muñoz Laverde
Director del Departamento de Derecho Privado

Andrés Fernando Ramírez Moncayo
Director del Departamento de Derecho Penal

Julio Andrés Sampedro Arrubla
Director del Departamento de Derecho Procesal

Alfonso Miranda Londoño
Director del Departamento de Derecho Económico

Hernando Yepes Arcila
Director del Departamento de Derecho Público

Roberto Vidal López
Director del Departamento de Filosofía e Historia del Derecho

COLECCIÓN MONOGRAFÍAS 22

Newton de Lucca
Profesor de Derecho de la Universidad São Paulo (Brasil)

CONTRATACIÓN INFORMÁTICA Y TELEMÁTICA

Traducción
Profesora
Daniele Viegas Lima

Pontificia Universidad JAVERIANA Bogotá

TEMIS

Bogotá - Colombia
2021

COLECCIÓN MONOGRAFÍAS Nº 22

ISBN: 978-958-35-0890-5
2588 201200030050
ISBN: e-book 978-958-35-1319-0

© Newton de Lucca 2021
© Daniele Viegas Lima, de la traducción
© Pontificia Universidad Javeriana 2021
© Editorial Temis, S. A. 2012

Coordinador Editorial
Pontificia Universidad Javeriana
JAVIER CELIS GÓMEZ

Editorial Temis S. A.
Bogotá - Colombia,
Calle 17 Nº 68D-46,
Teléfono: 424 7855
www.editorialtemis.com
correo elec.: editorial@editorialtemis.com

De Lucca, Newton
Contratación informática y telemática / Newton De Lucca ; traducción profesora Daniele Viegas Lima. — 1a ed. — Bogotá : Pontificia Universidad Javeriana, Facultad de Ciencias Jurídicas : Editorial Temis, 2012. — (Colección monografías; no. 22).

xix, 193 p. : ilustraciones, gráficas y tablas ; 24 cm.
Incluye referencias bibliográficas.
ISBN : 978-958-35-0890-5

1. CONTRATOS TELEMÁTICOS - BRASIL. 2. CONTRATOS INFORMÁTICOS - BRASIL. 3. CONTRATOS ELECTRÓNICOS - BRASIL. 4. COMERCIO ELECTRÓNICO - BRASIL. 5. REDES DE COMPUTADORES - LEGISLACIÓN - BRASIL. 6. PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR - BRASIL. I. Lima, Daniele Viegas. II. Pontificia Universidad Javeriana. Facultad de Ciencias Jurídicas.

CDD 340.0285 ed. 15

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

ech. Abril 20 / 2012

Esta monografía se integra al grupo de Investigación en Derecho Privado de la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Pontificia Universidad Javeriana.

Pontificia Universidad
JAVERIANA
Colombia

Colección Monografías

La Facultad de Ciencias Jurídicas de la Pontificia Universidad Javeriana, con el inequívoco propósito de contribuir, aun más, a la divulgación del pensamiento jurídico nacional e internacional, se complace en presentar a la comunidad científica esta nueva colección titulada Monografías, cuyo cometido esencial es el de difundir, en un formato cómodo y accesible, las investigaciones de carácter monográfico realizadas por nuestros profesores, egresados, autores de reconocida prestancia y, en fin, por destacados investigadores de la ciencia del Derecho.

En consecuencia, complacida continúa esta Colección con su vigésimo segundo número titulado **Contratación informática y telemática** del profesor Newton de Lucca, Profesor-Doctor, Adjunto y Titular por la Universidad de São Paulo-Brasil.

En su orden, las obras de la colección que han sido publicadas, son:

1. Ricardo Sanín Restrepo: *Teoría crítica constitucional. Rescatando la democrática del liberalismo.*
2. Hugo Palacios Mejía: *Soluciones jurídicas alternativas a problemas económicos en contratos de ejecución sucesiva.*
3. Jorge Enrique Ibáñez Najar: *La acción de tutela contra laudos arbitrales.*

4. Carlos Andrés Uribe Piedrahita: *Reforma al régimen de libre competencia en Colombia. Perspectivas y retos*.

5. Fernando Carbajo Cascón: *La distribución selectiva y el comercio paralelo de productos de lujo*.

6. Carlos Darío Barrera Tapias: *El hecho jurídico lícito*.

7. Juan Carlos Galindo Vácha: *Hacia un nuevo derecho electoral*.

8. Juan Camilo Restrepo Salazar: *La Hacienda pública en la Constitución de Cúcuta de 1821*.

9. Jorge Oviedo Albán: *El contrato de promesa en el derecho privado*.

10. Jorge Alberto Gómez Soto: *El riesgo legal en los mercados financieros*.

11. Juan Pablo Sarmiento Erazo: *Responsabilidad patrimonial del Estado. Omisión Legislativa —Entre el juez constitucional y el juez administrativo—*.

12. Julio Andrés Sampedro Arrubla: *Las víctimas y el sistemas penal. Aproximación al proceso penal desde la victimología*.

13. Rafael A. Prieto Sanjuán: *Crímenes de guerra: infracciones y violaciones graves al derecho internacional humanitario*.

14. Alfonso Llano Escobar S. J.: *Objeción de conciencia institucional*.

15. Jorge Parra Benítez: *El nuevo régimen de Incapaces en el derecho colombiano: Ley 1306 de 2009*.

16. Jorge González Jácome: *Los debates del pensamiento jurídico colombiano, entre 1880-1920.*

17. Luis Díez-Picazo y Ponce de León: *La doctrina del enriquecimiento sin causa.*

18. Joan Picó i Junoy: *La Buena fe procesal.*

19. Javier Rincón Salcedo: *Eficiencia y eficacia en el contrato de interventoría.*

20. Enrique Gil Botero: *La Constitución de 1991: poder judicial, principio democrático y novedades institucionales.*

21. Luis Ernesto Vargas Silva: *Una mirada constitucional al proceso civil.*

22. Newton de Lucca: *Contratación informática y telemática.*

Próximamente, esperamos culminar la edición de las obras de los profesores:

- Martha Lorena Sánchez Zapata: *Ofertas públicas de adquisición de acciones* (*Unión Europea y Colombia*).
- Luis Fernando Álvarez Londoño, S. J.: *Retrospectiva y prospectivas del derecho de la competencia en América Latina.*
- Daniel Pulecio Boeck: *La teoría de la carga dinámica de la prueba en materia penal : análisis jurisprudencial.*
- Carlos Darío Barrera Tapias: *El contrato de consignación.*
- Patricia Jaramillo Salgado: *La subrogación en el derecho de seguros.*

- Matthias Herdegen: *Estado y racionalidad*.
- Ricardo Sanín Restrepo: *Teoría crítica constitucional*: *del existencialismo popular a la anarquía*.
- Julio Mauricio Londoño Hidalgo: *Teoría de la historia del derecho*.
- Yadira Alarcón Palacio: *La sociedad conyugal en Colombia*.
- Jorge Oviedo Albán: *La compraventa*: *perfeccionamiento del contrato*, *transferencia del dominio y entrega material*.
- Fernando Castillo Cadena: *Historiografía de los procedimientos concursales en Colombia*.
- Esther Torrelles: *Daños causados por las relaciones de vecindad*: *las inmisiones en el Derecho privado*.
- Jorge Hernando Forero Silva: *Medidas cautelares en los procesos de jurisdicción civil*.
- Jorge Gaitán Pardo: *Bioderecho y sociedad*.
- Felipe Cuberos de las Casas: *Sociedad por acciones simplificadas*: *hacia una visión realista*.
- Juan Francisco Ortega Díaz: *La marca del distribuidor*: *las llamadas marcas blancas*.
- José Gregorio Hernández Galindo: *El concepto de inconstitucionalidad en el derecho contemporáneo*.
- Alma Clara García Flechas: *La influencia del TLC con EE. UU. sobre la contratación en Colombia. El caso de las cooperativas de trabajo asociado*.

- Julián Daniel López Murcia y Néstor Fernando López Murcia: *El derecho al agua*: *contenido*, *eficacia actual y protección vía tutela*.
- Gerardo Arenas Monsalve: *Las responsabilidades del empleador por omisión de sus deberes en la seguridad social*
- Luis Fernando Álvarez Londoño, S. J.: *El Estado en una sociedad global*.

El Autor

Profesor del programa de educación continuada y especialización en Derecho GVlaw. Máster, PhD, Profesor-Doctor, Adjunto y Titular de la Universidad de Derecho de Sâo Pablo. Coordinador Académico y Científico del Máster Europeo en Derecho Empresarial de la Escuela Paulista de Derecho en colaboración con la Universidad Lusófona de Lisboa. Catedrático del Órgano Permanente de la Universidad Nueve de Julio (Uninove).

Juez de apelación Tribunal Regional Federal de la Tercera Región.

Presidente de la Comisión de Protección del Consumidor en el ámbito del comercio electrónico del Ministerio de Justicia. Vicepresidente del Instituto Latinoamericano de Derecho Privado.

Palabras del autor

Tuve la feliz oportunidad de conocer al profesor Carlos Ignacio Jaramillo en Lima, en un congreso celebrado en homenaje al presidente de la Corte Suprema de la Argentina, profesor y ministro Ricardo Luis Lorenzetti. Nunca olvidaré la brillante conferencia dictada por el profesor decano de la Pontificia Universidad Javeriana en aquella oportunidad inolvidable. Además, cuando tuve el privilegio de abrazarlo, se me presentó con las magníficas obras ya editadas por la Pontificia Universidad Javeriana, todas dignas de los mayores encomios. Me encantó la invitación de honor hecha por el profesor Jaramillo para participar en el Grupo de Investigación en Derecho Privado de la Pontificia Universidad Javeriana en Bogotá (Colombia), o para figurar entre los autores que contribuyeron a la respetable Enciclopedia Javeriana.

Newton de Lucca

ÍNDICE GENERAL

PÁG.

Colección Monografías VII
El Autor XIII
Palabras del Autor XV

PARTE PRIMERA

CONSIDERACIONES GENERALES
Y CONTRATACIÓN INFORMÁTICA

Capítulo I: El comercio electrónico en Brasil y en el mundo 3
1. Consideraciones introductorias sobre el crecimiento del comercio electrónico en Brasil y el mundo 3
2. La necesaria protección adicional normativa de los consumidores internautas 10

Capítulo II: Notas de naturaleza terminológica 17

Capítulo III: Relaciones entre el mundo de la informática y el universo del derecho 26

Capítulo IV: Contratos informáticos y contratos telemáticos 36
1. Delimitación previa del ámbito del tema propuesto 36

PÁG.

2. El esfuerzo doctrinario para caracterizar una tipología de los contratos informáticos 41
3. Definición de contrato informático y telemático 51

Capítulo V: Contratos con objeto informático 56

1. Características de los contratos con objeto informático: consideraciones generales 56
2. Objetos informáticos: noción preliminar de bienes y servicios informáticos 71
   A) El equipo de informática ("hardware") 72
   B) El programa de computadora ("software") y sus diferentes especies 73
   C) Servicios informáticos 84

Capítulo VI: Diversas modalidades de contratación ... 86

1. Contratos que tienen por objeto el equipo ("hardware"): venta, alquiler y "leasing" 86
   A) Venta 86
   B) Arrendamiento 92
   C) "Leasing" 93
2. Contratos que tienen por objeto el programa de computadora ("software") y sus diferentes especies: venta, licencia de uso, "leasing" y desarrollo de programas de computadora ("software"). Contratos conexos o coligados 94
   A) Venta de programas de computadora 94
   B) Licencia de uso o cesión de derechos de autor en los programas de computadora 96
   C) "Leasing" de programas de computadora ("software") 98
   D) Desarrollo de programas de computadora ("software") 100
   E) Contratos conexos o coaligados 103

PÁG.

3. Contratos cuyo objeto es la prestación de servicios informáticos: servicios de computación ("computer service contract"); asistencia técnica y mantenimiento. El contrato de depósito fiduciario ("escrow") 107
   A) Servicios de computación ("computer services contract") 107
   B) Contratos de asistencia técnica y mantenimiento 110
   C) Contrato de depósito de fiduciario ("escrow") 119

PARTE SEGUNDA

CONTRATACIÓN TELEMÁTICA

Capítulo VII: Los contratos telemáticos. Precisiones y distinciones. Naturaleza jurídica del "contrato telemático" 127

Capítulo VIII: ¿Qué legislación es aplicable a los contratos telemáticos? La relación jurídica entre empresarios y la relación jurídica entre proveedor y consumidor 147

Capítulo IX: Las nuevas tecnologías y su neutralidad frente a la condición humana 173

Parte primera

CONSIDERACIONES GENERALES Y CONTRATACIÓN INFORMÁTICA