CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL en el marco del TLC Colombia-USA

Perspectivas jurídicas y económicas

Silvana Insignares Cera
(Editora)

ECOE EDICIONES

UNIVERSIDAD DEL NORTE
Editorial

Contrato de Franquicia Internacional en el marco del TLC Colombia-USA

Perspectivas jurídicas y económicas

Silvana Insignares Cera
(Editora)

Shirley Llain Arenilla
Silvana Insignares Cera
Julián Tole Martínez
Jaime González Ortiz
Adriana Rivera Heredia
María Rodríguez Cubillos
Antonio Escobar Castillo

Barranquilla
(Colombia), 2015

UNIVERSIDAD DEL NORTE
Editorial

ECOE
EDICIONES

Contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA : perspectivas jurídicas y económicas / editor, Silvana Insignares Cera ; autores, Shirley Llain Arenilla … [et al.] – Barranquilla, Colombia : Editorial Universidad del Norte, 2015

v, 199 páginas : il. ; 24 cm.
Incluye referencias bibliográficas
ISBN 978-958-741-651-0 (impreso)
ISBN 978-958-741-655-8 (PDF)
ISBN 978-958-741-656-5 (ePub)

1. Derecho internacional público. 2. Contratos comerciales—Colombia 3. Contratos comerciales—Estados Unidos. 4. Comercio internacional. 5. Tratado de Libre Comercio entre Colombia y los Estados Unidos I. Insignares Cera, Silvana II. Llain Arenilla, Shirley. III. Tít.

(341.59 C764 18 ed.) (CO-BrUNB)

UNIVERSIDAD DEL NORTE
www.uninorte.edu.co
Km 5, vía a Puerto Colombia
A.A. 1569, Barranquilla (Colombia)

ECOE EDICIONES
www.ecoeediciones.com
Carrera 19 n.° 63C-32
Bogotá (Colombia)

© 2015, Universidad del Norte
Silvana Insignares Cera, Shirley Llain Arenilla,
Julián Tole Martínez, Jaime González Ortiz,
Adriana Rivera Heredia, María Rodríguez Cubillos,
Antonio Escobar Castillo.

Coordinación editorial
Zoila Sotomayor O.

Diseño y diagramación
Álvaro Carrillo Barraza

Diseño de portada
Jorge Arenas

Corrección de textos
María Guerrero

Hecho en Colombia
Made in Colombia

© Reservados todos los derechos. Queda prohibida la reproducción total o parcial de esta obra, por cualquier medio reprográfico, fónico o informático así como su transmisión por cualquier medio mecánico o electrónico, fotocopias, microfilm, *offset*, mimeográfico u otros sin autorización previa y escrita de los titulares del *copyright*. La violación de dichos derechos puede constituir un delito contra la propiedad intelectual.

LOS AUTORES

Silvana Insignares Cera
Doctora en Derecho, Universidad de Valencia (España).

Shirley Llain Arenilla
Master en Derecho Internacional,
Stetson University College of Law (USA).

Julián Tole Martínez
Doctor en Derecho Internacional Económico,
Universidad de Barcelona (España).

Jaime González Ortiz
MBA, Universidad del Norte (Colombia).

Adriana Rivera Heredia
Doctora en Alta Dirección,
Universidad Rey Juan Carlos (España).

María Rodríguez Cubillos
Doctora en Alta Dirección,
Universidad Rey Juan Carlos (España).

Antonio Escobar Castillo
Master en Ingeniería y Gestión de las energías renovables,
Universidad de Barcelona (España).

CONTENIDO

Presentación ix

EL CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL
Aspectos Generales 1
Shirley Llain Arenilla
– Antecedentes del sistema de franquicia 3
– Concepto de contrato de franquicia internacional 5
– Elementos del contrato de franquicia internacional 15
– Naturaleza jurídica del contrato de franquicia internacional 18
– La franquicia y los Tratados de Libre Comercio 19
– Diferencias entre la regulación del contrato de franquicia en los Estados Unidos y Colombia 20
Referencias 23

PRINCIPALES CONFLICTOS CONTRACTUALES DERIVADOS DE LA EJECUCIÓN DEL CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL EN EL MARCO DEL TLC COLOMBIA-USA 27
Silvana Insignares Cera
– Relaciones contractuales derivadas de la ejecución del TLC suscrito entre Colombia y Estados Unidos 29
– Sistema clásico de solución de conflictos contractuales: "La teoría del conflicto de leyes" 35
– Principales conflictos en la ejecución del contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA 42
– Propuesta para la solución de los principales conflictos en la ejecución del contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA 47
Conclusiones 55
Referencias 57

SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS EN EL TLC COLOMBIA-USA
Vías para resolver conflictos en el contrato
de franquicia internacional 60
Julián Tole Martínez
– El *forum shopping* o la selección del procedimiento
de solución de diferencias 63
– Procedimiento de arbitraje Inversionistas-Estado 66
– Procedimiento general de solución de controversias
sobre aplicación e interpretación del TLC Colombia-USA 72
Conclusiones 98
Referencias 99

ASPECTOS ECONÓMICOS Y COMERCIALES DEL CONTRATO DE
FRANQUICIA INTERNACIONAL 103
Jaime González Ortiz
– Negociación y valoración económica
de una franquicia internacional 104
– Marketing 113
– Fases de creación de una franquicia internacional 115
– Implementación práctica de una franquicia internacional 130
Referencias 156

ADMINISTRACIÓN DE LA FRANQUICIA INTERNACIONAL
EN EL MARCO DE LOS TLC 157
Adriana Rivera Heredia
María Rodríguez Cubillos
Antonio Escobar Castillo
– Conceptualización del marco legal de la franquicia 159
– Las franquicias en el ámbito internacional 169
– Contextualización de las franquicias internacionales
frente a los TLC 173
Referencias 188

ANEXO: Contrato modelo de Franquicia Internacional 190

PRESENTACIÓN

A raíz de la implementación del Tratado de Libre Comercio (TLC) suscrito entre Colombia y Estados Unidos el 12 de octubre de 2011, el gobierno colombiano, por intermedio de su Ministro de Comercio, Sergio Díaz Granados, manifestó que el TLC era una "oportunidad de oro" en la medida en que "el libre comercio con Estados Unidos nos ayudará a consolidar el aparato productivo nacional, y a atraer inversión para el país, lo que derivará, en mayor empleo y prosperidad"[1].

A partir de esta premisa muchos analistas se han preguntado cómo optimizar la suscripción de este tipo de acuerdos, y coinciden en que el incremento de los flujos de inversión es una de las opciones para lograrlo. En este sentido, encontramos que las franquicias se nos presentan como una alternativa en doble vía que puede verse reflejada, entre otras, a partir del establecimiento de franquicias norteamericanas en territorio colombiano como resultado de la consolidación del aparato productivo nacional, a través de la constitución de franquicias colombianas en los Estados Unidos[2].

Por ello, como resultado de las investigaciones desarrolladas por el Observatorio de Comercio Internacional (OBCI), dependencia adscrita al Área Estratégica del Comercio y la Integración de la Universidad del Norte, profesores de la División de Derecho, Ciencia Política y Relaciones Internacionales, y de la Escuela de Negocios, así como profesores invitados, aunaron esfuerzos para, a través de esta obra, realizar

[1] Declaraciones en rueda de prensa. Recuperado de: http://www.mincit.gov.co/publicaciones.php?id=1184

[2] López Guzmán, F. (2007). Las franquicias y el Tratado de Libre Comercio con Estados Unidos. En: E. Rincón Cárdenas et al., *El Tratado de Libre Comercio, la integración comercial y el derecho de los mercados*. Bogotá D.C.: Universidad del Rosario.

un acercamiento a los principales aspectos jurídicos y económicos del contrato de franquicia internacional en el marco de la ejecución del TLC suscrito entre Colombia y Estados Unidos.

Para cumplir con este fin, el texto se encuentra dividido en cinco capítulos; los tres primeros corresponden al estudio de aspectos jurídicos del contrato de franquicia internacional, y los dos últimos se concentran en la revisión de aspectos comerciales, económicos y administrativos de las franquicias propiamente dichas.

Con el ánimo de entregarle al lector una obra investigativa completa se invitó a expertos externos de la Universidad del Norte, uno en el área jurídica y otros en el área administrativa del contrato de franquicia internacional, para que realizaran sus aportes académicos y así se pudiese obtener un texto final que reuniese todos y cada uno de los principales aspectos jurídicos y económicos de este contrato en el marco del TLC Colombia-USA.

En el primer capítulo, la profesora del programa de Derecho de la Universidad del Norte, Shirley Llain Arenilla, nos presenta las generalidades del contrato de franquicia internacional y hace una especial alusión a los principales aspectos jurídicos regulados en el derecho colombiano y estadounidense respecto este contrato, y además aborda un estudio de la normativa comercial internacional que regula el contrato de franquicia internacional.

El segundo capítulo denominado: "Principales conflictos contractuales derivados de la ejecución del contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA", la profesora Silvana Insignares Cera, de la Universidad del Norte, realiza una aproximación jurídica de los principales conflictos contractuales que pueden generar controversias en el marco de la implementación del TLC, y plantea una propuesta para la solución de los mismos, alejada de la teoría clásica del conflicto de leyes, y fundamentada en los principios de buena fe negocial y autonomía de la voluntad privada como fundamentos que guían el comercio internacional.

El profesor de Derecho de la Universidad Externado de Colombia, Julián Tole Martínez, en el tercer capítulo, propone unas vías para resolver conflictos en el marco del contrato de franquicia internacional, atendiendo al sistema de solución de controversias previsto por el TLC. De esta manera, realiza un estudio profundo, juicioso y agudo del sistema de solución de controversias previsto por el TLC, para posteriormente presentar su propuesta que, en primer lugar, define las controversias que pueden ser solucionadas y, posteriormente, establece los requerimientos que deben cumplir estas para llegar a resultados satisfactorios para las partes.

Seguidamente, el profesor Jaime González Ortiz, de la Escuela de Negocios de la Universidad del Norte, presenta un estudio riguroso en el que se tienen en cuenta: i) los aspectos relacionados con la negociación y valoración de una franquicia internacional, y ii) los costos en que se incurrirá para el establecimiento de la misma. Finalmente, presenta el diseño práctico del proceso de implementación de una franquicia internacional, cuyo objetivo es servir de guía a los empresarios colombianos interesados en establecer una franquicia en territorio estadounidense.

Por último, la profesora Adriana Rivera, consultora experta a nivel internacional para el establecimiento de franquicias, realiza una minuciosa presentación de los requerimientos administrativos más relevantes de la franquicia internacional en el marco del TLC, a partir de un estudio cuidadoso en el que se tienen en cuenta los componentes contables y financieros en la órbita de la coyuntura económica actual derivada de la implementación del TLC COL-USA.

En síntesis, esta es una obra interdisciplinar, apta para ser consultada por estudiantes de Derecho, Ciencia Política, Relaciones Internacionales, Economía, Negocios Internacionales y Administración de Empresas, así como para profesionales de estas carreras, y empresarios en general, interesados en conocer de cerca los principales aspectos jurídicos y económicos que inciden en el éxito de una franquicia internacional.

Silvana Insignares Cera
Editora
Barranquilla, noviembre de 201

Esta obra contiene información relevante acerca los antecedentes de los contratos de franquicia internacional, la naturaleza jurídica de este tipo de acuerdos, sus aspectos económicos y comerciales y los principales conflictos contractuales que pueden derivarse de la implementación del Tratado de Libre Comercio entre Colombia y Estados Unidos. Además, se presentan propuestas de resolución de controversias en este campo del comercio internacional y un ejercicio de simulación que, sin lugar a dudas, será de gran ayuda a profesionales y empresarios interesados en profundizar sus conocimientos para la implementación de planes y estrategias que les faciliten la inserción en los mercados externos.

ECOE EDICIONES

UNIVERSIDAD DEL NORTE

www.ecoeediciones.com