

JAIRO MEDINA VERGARA
Abogado
Catedrático de derecho mercantil

DERECHO COMERCIAL
PARTE GENERAL

Tercera Edición



CONTENIDO

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN Y ANTECEDENTES HISTÓRICOS

I.	CONSIDERACIONES PREVIAS	19
A.	LA ACTIVIDAD POLÍTICA	19
B.	LA ACTIVIDAD ESPIRITUAL	20
C.	LA ACTIVIDAD ECONÓMICA	20
II.	DIVERSOS CONCEPTOS DE COMERCIO	22
III.	CARACTERÍSTICAS DEL COMERCIO	24
A.	CONCEPTO JURÍDICO DE COMERCIO	24
B.	FORMAS DE COMERCIO	25
IV.	EL COMERCIO COMO PRESUPUESTO DEL DERECHO COMERCIAL	26
A.	EL COMERCIO EN LA EDAD ANTIGUA	28
B.	EL COMERCIO EN LA EDAD MEDIA	29
C.	EL COMERCIO EN LA EDAD MODERNA	33
D.	EL CÓDIGO DE NAPOLEÓN	34
V.	EL COMERCIO EN COLOMBIA	35
A.	EL COMERCIO EN LA COLONIA	35
B.	EL COMERCIO EN LA INDEPENDENCIA Y LA EN REPÚBLICA	37

CAPÍTULO II

DESARROLLO HISTÓRICO DEL DERECHO COMERCIAL EN COLOMBIA

I.	ÉPOCA COLONIAL	39
II.	LA INDEPENDENCIA	43
III.	PRIMER CÓDIGO DE COMERCIO 1853	44
IV.	EL FEDERALISMO	46
V.	CÓDIGO DE COMERCIO TERRESTRE DEL ESTADO SOBERANO DE PANAMÁ	46
VI.	SEGUNDO CÓDIGO DE COMERCIO: 1887	48
VII.	TERCER CÓDIGO DE COMERCIO (VIGENTE): D.410 DE 1971	49
VIII.	EL COMERCIO INFORMAL	54

CAPÍTULO III

EL DERECHO COMERCIAL Y SU RELACIÓN CON OTRAS RAMAS DEL DERECHO

I.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO CIVIL	57
A.	EL PROBLEMA DE LA UNIFICACIÓN DEL DERECHO PRIVADO	57
B.	EL PROBLEMA DE LAS RELACIONES ENTRE AMBOS DERECHOS	59
C.	EL PROBLEMA DE LA UNIFICACIÓN DEL DERECHO PRIVADO EN COLOMBIA	63
D.	CONCLUSIONES	67
II.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO TRIBUTARIO O FISCAL.....	68
III.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO ADMINISTRATIVO	69
IV.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO INTERNACIONAL	70
V.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO PENAL	70
VI.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO PROCESAL	71
VII.	DERECHO COMERCIAL Y DERECHO CONSTITUCIONAL	72
A.	DERECHO CONSTITUCIONAL	73
B.	CONSIDERACIONES ECONÓMICAS PREVIAS A LA CONSTITUCIÓN DE 1991 .	76
C.	CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE 1991	77
D.	EL DERECHO PRIVADO Y LA NUEVA CONSTITUCIÓN	78
E.	DESARROLLO DE LOS ELEMENTOS BÁSICOS DE LA CONSTITUCIÓN DE 1991	78
F.	TENDENCIAS ACTUALES DEL DERECHO MERCANTIL	87

CAPÍTULO IV

DERECHO MERCANTIL Y CIENCIA DEL DERECHO MERCANTIL

I.	CONCEPTO	89
II.	CONTENIDO DEL DERECHO MERCANTIL	93
III.	NATURALEZA Y CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO MERCANTIL: SU POSICIÓN FRENTE AL DERECHO CIVIL	96
IV.	LA CIENCIA DEL DERECHO MERCANTIL	101
V.	LOS CARACTERES MODERNOS DEL DERECHO MERCANTIL	108

CAPÍTULO V

FUENTES DEL DERECHO MERCANTIL

I.	CONCEPTO	111
A.	FUENTES FORMALES	111

B.	FUENTES MATERIALES	113
C.	FUENTES HISTÓRICAS	113
II.	LA LEY – RELACION DE NORMAS IMPORTANTES EN MATERIA COMERCIAL	115
III.	LOS TRATADOS INTERNACIONALES	120
IV.	CLASES DE NORMAS COMERCIALES.	121
A.	NORMAS IMPERATIVAS	121
B.	NORMAS FACULTATIVAS	121
C.	NORMAS DISPOSITIVAS POR VÍA PRINCIPAL	121
D.	NORMAS DISPOSITIVAS POR VÍA SUPLETORIA (O SUPLETIVA)	122
E.	NORMAS PROHIBITIVAS	122
V.	LA INTERPRETACIÓN DE LA LEY Y LA ANALOGÍA	122
VI.	LA COSTUMBRE	126
A.	DISTINCIÓN ENTRE USOS Y COSTUMBRES	126
B.	CLASIFICACIONES	127
VII.	FUNCIONES DE LA COSTUMBRE	129
VIII.	PROCESO DE FORMACIÓN DE LA COSTUMBRE	130
IX.	PRUEBA DE LA COSTUMBRE	132
X.	CÓDIGO DE COSTUMBRES MERCANTILES	134
XI.	LAS ESTIPULACIONES DE LAS PARTES	135
XII.	LAS CONDICIONES GENERALES DE LA CONTRATACIÓN	139
A.	CONCEPTO	139
B.	CONDICIONES ANTERIORES AL CONTRATO	140
C.	CONDICIONES GENERALES DEL CONTRATO	142
D.	CONDICIONES GENERALES DE TERMINACIÓN UNILATERAL	146
E.	NATURALEZA JURÍDICA	146
F.	LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO EN LAS CONDICIONES GENERALES	148
G.	SOLUCIONES	151
XIII.	EL DERECHO CIVIL	153
XIV.	OTRAS FUENTES DEL DERECHO MERCANTIL	154
XV.	ORDEN DE PRECEDENCIA	155
XVI.	OTRAS AYUDAS	156
A.	JURISPRUDENCIA	156
B.	DOCTRINA	156
XVII.	ESTRUCTURA DEL ORDEN JURÍDICO Y COMPATIBILIDAD DE LAS NORMAS QUE LA INTEGRAN	156
XVIII.	EL DERECHO COMUNITARIO	157

CAPÍTULO VI

DE LOS COMERCIANTES

I.	CALIDAD DE COMERCIANTE	161
A.	EN UNA RELACIÓN JURÍDICA DE COMERCIO ENCONTRAMOS LOS SIGUIENTES ELEMENTOS CONSTITUTIVOS	161
B.	HISTÓRICAMENTE, EN LOS DISTINTOS SISTEMAS DE DERECHO MERCANTIL, SE HAN SEGUIDO TRES CRITERIOS PARA DEFINIR AL COMERCIANTE Y OTORGARLE LA CALIDAD DE TAL	162
II.	CARACTERÍSTICAS	164
A.	PROFESIONALIDAD	164
B.	PRESUNCIONES	166
C.	UN TERCER ELEMENTO	167
III.	ACTOS QUE NO CONFIEREN LA CALIDAD DE COMERCIANTE ...	169
IV.	TIPOS DE COMERCIANTES	170
A.	DE OTRA PARTE, LOS COMERCIANTES PUEDEN SER'	170
B.	PERSONAS JURÍDICAS COMERCIANTES	171
C.	EMPRESAS INDUSTRIALES Y COMERCIALES DEL ESTADO Y SOCIEDADES DE ECONOMÍA MIXTA	172
V.	SITUACIONES ESPECIALES	174
VI.	INCAPACIDADES E INHABILIDADES PARA EL EJERCICIO DEL COMERCIO	174
A.	CONCEPTO	174
B.	CLASIFICACIÓN	175
C.	DESARROLLO	175
VII.	DEBERES DE LOS COMERCIANTES	184
VIII.	ALGUNAS CLASIFICACIONES IMPORTANTES	185

CAPÍTULO VII

LA JUSTICIA COMERCIAL Y EL ARBITRAJE

I.	LA JUSTICIA MERCANTIL EN LA ANTIGÜEDAD	187
II.	LA JURISDICCIÓN CONSULAR MEDIEVAL	188
III.	LA JURISDICCIÓN MERCANTIL EN LA EDAD MODERNA	189
IV.	LA JURISDICCIÓN EN LAS CODIFICACIONES	190
V.	LA COMPETENCIA ESPECIAL MERCANTIL EN COLOMBIA	191
VI.	DECRETO 2273 DE 1989	192

VII.	EL ARBITRAMENTO Y OTRAS FORMAS DE SOLUCIÓN DE	
	CONFLICTOS	194
VIII.	FUENTES DEL ARBITRAJE	197
A.	LA CLÁUSULA COMPROMISORIA	197
B.	EL COMPROMISO	199
IX.	PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y CARACTERÍSTICAS DE LA ACTUACIÓN ARBITRAL	199

CAPÍTULO VIII

TEORÍA DE LA EMPRESA - EL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO

I.	PATRIMONIO COMERCIAL	203
II.	HACIENDA COMERCIAL - AVIAMENTO - GODD WILL	207
III.	EL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO	211
IV.	BIENES QUE CONFORMAN EL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO	215
V.	EL NOMBRE COMERCIAL Y APLICACIÓN DEL DERECHO COMUNITARIO	216
VI.	LA ENSEÑA COMERCIAL	220
VII.	LAS MARCAS DE PRODUCTOS Y DE SERVICIOS	221
A.	EL CONCEPTO DE MARCA SE ESTABLECE EN LA DECISIÓN 486 DE 2000 C.A ART. 134	
B.	LEMAS COMERCIALES	224
C.	MARCAS COLECTIVAS	224
D.	DENOMINACIONES DE ORIGEN	225
VIII.	LA PROPIEDAD INTELECTUAL - INSTRUMENTOS INTERNACIONALES	226
IX.	PROPIEDAD INDUSTRIAL; DECISIÓN 486 DE 2000 C.A	227
A.	PATENTES DE INVENCION	227
B.	MODELOS DE UTILIDAD	233
C.	DISEÑOS INDUSTRIALES	233
D.	PROTECCIÓN PENAL	234
X.	DERECHOS DE AUTOR	235
A.	DERECHOS DE AUTOR	235
XI.	EL KNOW HOW	236
A.	CARACTERÍSTICAS	236
B.	TRATAMIENTO JURÍDICO	238
C.	PROTECCIÓN	241
D.	OBLIGACIONES	245
E.	OTRAS DISPOSICIONES DE LA DECISIÓN 486 SOBRE SECRETO INDUSTRIAL	246
XII.	EL CONTRATO DE FRANQUICIA	246

XIII.	LAS MERCANCÍAS	247
XIV.	EL DINERO	252
XV.	LA CLIENTELA	254
XVI.	LA FAMA COMERCIAL	255
XVII.	OTROS DERECHOS	257

CAPÍTULO IX

TEORÍA DE LA EMPRESA - OPERACIONES SOBRE EL LOCAL DE NEGOCIO Y EL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO

I.	EL ARRENDAMIENTO DE LOCAL DE NEGOCIO	259
II.	EL CONTRATO DE PREPOSICIÓN	270
A.	DEFINICIÓN	270
B.	CARACTERÍSTICAS	270
C.	LOS DEPENDIENTES	275
III.	LA ENAJENACIÓN DEL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO	276
IV.	LA PRENDA DEL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO	280
V.	OTRAS OPERACIONES SOBRE EL ESTABLECIMIENTO DE COMERCIO	284
A.	ANTICRESIS	284
B.	USUFRUCTO	286
C.	ARRENDAMIENTO DEL ESTABLECIMIENTO	287
D.	EMBARGO Y SECUESTRO	288

CAPÍTULO X

TEORÍA DE LA EMPRESA - LA EMPRESA MERCANTIL

I.	INTRODUCCIÓN	291
II.	DEFINICIÓN DE EMPRESA	292
III.	ACTIVIDAD	293
IV.	ACTIVIDAD ECONÓMICA	294
V.	ACTIVIDAD ECONÓMICA ORGANIZADA	296
VI.	PRODUCCIÓN DE BIENES O PRESTACIÓN DE SERVICIOS	298
VII.	IMPORTANCIA DEL CONCEPTO DE EMPRESA	299
VIII.	RELACIÓN DE EMPRESAS	300
IX.	SOCIEDAD Y EMPRESA	304
X.	SOCIEDADES MERCANTILES Y SOCIEDADES O ASOCIACIONES CIVILES	311

CAPÍTULO XI

TEORÍA DE LOS ACTOS Y OPERACIONES MERCANTILES (A)

I.	INTRODUCCIÓN	315
II.	CLASIFICACIÓN DE LOS ACTOS DE COMERCIO	317
A.	CRITERIO SUBJETIVO: ART. 21 DEL C. DE CO.	317
B.	CRITERIO OBJETIVO	318
III.	RELACIÓN DE LOS ACTOS Y OPERACIONES MERCANTILES	320
A.	COMPRAVENTAS ANTIGUAS	322
B.	COMPRAVENTAS CONTEMPORÁNEAS	325

CAPÍTULO XII

TEORÍA DE LOS ACTOS Y OPERACIONES MERCANTILES (B)

I.	ORDINAL 7º DEL ART. 20 DEL C. DE CO.	343
II.	SISTEMA FINANCIERO	348
A.	CARACTERÍSTICAS DE LAS OPERACIONES FINANCIERAS	348
B.	INSTITUCIONES FINANCIERAS	349
C.	ENTIDADES ASEGURADORAS E INTERMEDIARIOS DE SEGUROS	350
D.	INSTITUCIONES COMPLEMENTARIAS	350
III.	ESTABLECIMIENTOS BANCARIOS	351
IV.	BANCOS COMERCIALES	351
V.	BANCOS HIPOTECARIOS	351
VI.	SECCIONES DE LOS DOS ANTERIORES	351
A.	SECCIÓN BANCARIA	351
B.	SECCIÓN DE AHORROS	351
C.	SECCIÓN COMERCIAL DE UN BANCO HIPOTECARIO	352
VII.	OPERACIONES DE INTERMEDIACIÓN EN EL CRÉDITO	352
A.	PASIVAS	352
B.	ACTIVAS	362
VIII.	OPERACIONES DE INTERMEDIACIÓN EN LOS PAGOS	366
A.	TRANSFERENCIA	367
B.	GIRO	367
C.	CRÉDITO DOCUMENTARIO Y CARTA DE CRÉDITO	367
D.	CHEQUE CERTIFICADO	369
E.	CHEQUE CON PROVISIÓN GARANTIZADA	369
F.	CHEQUE DE VIAJERO	369

G.	CHEQUE DE GERENCIA	369
H.	BONOS BANCARIOS	369
I.	CHEQUE CIRCULANTE	369
J.	TARJETA DE CRÉDITO	369
K.	TARJETA DÉBITO	369
L.	TARJETA MICROPROCESADORA, ETC.	369
M.	COMPENSACIÓN BANCARIA	369
N.	ACEPTACIONES BANCARIAS	369
IX.	OPERACIONES ACCESORIAS O COMPLEMENTARIAS	370
X.	CORPORACIONES FINANCIERAS	371
XI.	CORPORACIONES DE AHORRO Y VIVIENDA	374
XII.	COMPAÑÍAS DE FINANCIAMIENTO COMERCIAL	375
XIII.	ORGANISMOS COOPERATIVOS DE GRADO SUPERIOR, DE CARÁCTER FINANCIERO	376
XIV.	CAJAS DE COMPENSACIÓN - ACTIVIDADES FINANCIERAS	378
XV.	SOCIEDADES FIDUCIARIAS	379
XVI.	SOCIEDADES ADMINISTRADORAS DE FONDOS DE PENSIONES Y DE CESANTÍA	393
A.	OBJETO	396
B.	RESTRICCIÓN	396
C.	DENOMINACIÓN SOCIAL	397
D.	PARTICIPANTES	397
XVII.	ALMACENES GENERALES DE DEPÓSITO	398
A.	OPERACIONES RELATIVAS A LAS MERCANCÍAS	403
B.	EXPEDICIÓN DE CERTIFICADOS DE DEPÓSITO Y BONOS DE PRENDA	403
C.	OTRAS OPERACIONES	404
XVIII.	SOCIEDADES DE CAPITALIZACIÓN	404
XIX.	ENTIDADES ASEGURADORAS	404
XX.	INTERMEDIARIOS DE SEGUROS	404
XXI.	INTERMEDIARIOS DE REASEGUROS	404
XXII.	SOCIEDADES DE SERVICIOS TÉCNICOS Y ADMINISTRATIVOS ..	405
XXIII.	FONDO DE GARANTÍAS DE INSTITUCIONES FINANCIERAS	405

CAPÍTULO XIII

TEORÍA DE LOS ACTOS Y OPERACIONES MERCANTILES (C)

I.	ORDINAL 7º ART. 20 C. DE CO.	407
A.	ANTECEDENTES Y GENERALIDADES.	407

B.	INTERVENCIÓN Y REGULACIÓN DEL MERCADO PÚBLICO DE VALORES	414
C.	DESARROLLO DE LA INTERVENCIÓN EN EL MERCADO DE VALORES	415
D.	DE LA OFERTA PÚBLICA DE VALORES	415
E.	CONCEPTOS COMPLEMENTARIOS	416
F.	BOLSAS DE VALORES	417
G.	LA NEGOCIACIÓN EN BOLSA	419
H.	COMISIONISTAS DE BOLSA	419
I.	EL CONTRATO DE COMISIÓN	421
J.	CONCEPTOS ADICIONALES	424
II.	ORDINAL 7º ART. 20 C. DE CO.	425
III.	ORDINAL 8º ART. 20 C. DE CO.	426
IV.	ORDINAL 9º ART. 20 C. DE CO.	432
V.	ACTOS MIXTOS	432
VI.	ACTOS QUE NO SON DE COMERCIO	432

CAPÍTULO XIV

COMERCIO ELECTRONICO

I.	ANTECEDENTES, GENERALIDADES, DEFINICIONES	435
	ANTECEDENTES:	435
	DEFINICIÓN:	436
II.	DOCUMENTO Y DOCUMENTO ELECTRONICO-CARACTERISTICAS	436
	EL DOCUMENTO	436
	DOCUMENTO ELECTRÓNICO:	437
III.	CRITERIO DEL EQUIVALENTE FUNCIONAL	438
IV.	LEY 527 DE 1999. CONTENIDO - ANTECEDENTE LEGISLATIVO	440
	ANTECEDENTES Y CARACTERISTICAS DE LA LEY SOBRE COMERCIO ELECTRÓNICO	440
V.	MENSAJE ELECTRÓNICO DE DATOS – VALOR PROBATORIO.	441
VI.	FIRMAS DIGITALES – DEFINICIÓN - CRIPTOGRAFÍA.	442
VII.	ENTIDADES DE CERTIFICACIÓN - CERTIFICADOS	444
VIII.	DECRETO 1747 DE 2000 – DEFINICIONES - CONTENIDO	445
IX.	CELEBRACIÓN Y PERFECCIONAMIENTO DEL CONTRATO POR VIA ELECTRÓNICA	447
X.	LEGISLACIÓN SOBRE COMUNICACIÓN DE LOS MENSAJES DE DATOS.	447
XI.	CONCLUSIONES	453

CAPÍTULO XV

DERECHO DE LA COMPETENCIA

I.	CONCEPTOS GENERALES	455
II.	NORMAS SUSTANTIVAS SOBRE COMPETENCIA	462
A.	LA PROTECCIÓN DE LA COMPETENCIA	462
B.	PROMOCIÓN DE LA COMPETENCIA	462
C.	LA PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR	463
III.	LA LEGISLACIÓN VIGENTE	463
IV.	LA LEY 256 DE 1996	466
V.	NORMA PROHIBITIVA GENERAL DE COMPETENCIA DESLEAL	468
VI.	TIPOS CERRADOS O DESCRIPCIÓN DE CONDUCTAS COMPLE- TAMENTE DEFINIDAS COMO DE COMPETENCIA DESLEAL	469
A.	LA PUBLICIDAD ENGAÑOSA	470
B.	USOS DESLEALES DE LOS SIGNOS	471
C.	DESVIACIÓN, ENGAÑO Y CONFUSIÓN	472
VII.	ACCIONES QUE SE DERIVAN DE LA COMPETENCIA DESLEAL. ...	475
	LAS DILIGENCIAS PRELIMINARES DE COMPROBACIÓN	479
A.	LEGITIMACIÓN	479
B.	OBJETO O FINALIDAD	479
C.	LA IMPOSIBILIDAD DE COMPROBAR LA ACTUACIÓN DESLEAL POR OTRO MEDIO DISTINTO A LAS DILIGENCIAS SOLICITADAS	479

CAPÍTULO XVI

EL REGISTRO MERCANTIL

I.	ANTECEDENTES	481
II.	CONCEPTO	482
III.	FUNCIONES DEL REGISTRO MERCANTIL	483
A.	FUNCIÓN DE PUBLICIDAD	484
B.	FUNCIÓN DE GARANTÍA DE AUTENTICIDAD	484
C.	FUNCIÓN PROBATORIA	485
D.	FUNCIÓN DE CONTROL DE LEGALIDAD	486
E.	FUNCIÓN DECLARATIVA	487
F.	FUNCIÓN CONSTITUTIVA	488
G.	FUNCIÓN DE SUSTITUCIÓN	488
H.	FUNCIÓN DE PROTECCIÓN DEL NOMBRE COMERCIAL	489
IV.	OTRAS ENTIDADES	491
V.	LIBROS DEL REGISTRO MERCANTIL QUE LLEVA LA CÁMARA DE COMERCIO	493

VI.	LA INVERSIÓN EXTRANJERA FRENTE AL REGISTRO MERCANTIL	493
A.	DEFINICIONES	493
B.	REQUISITOS Y PARÁMETROS LEGALES PARA REALIZAR UNA INVERSIÓN EXTRANJERA	498
C.	REGISTRO DE LA INVERSIÓN EXTRANJERA	500
D.	DESIGNACIÓN DE APODERADOS	500
E.	CONTROL Y VIGILANCIA	500
F.	DERECHOS CAMBIARIOS	501
G.	LEY DE ESTABILIDAD JURÍDICA PARA LOS INVERSIONISTAS.	501
H.	DEBER DE MATRICULARSE EN EL REGISTRO MERCANTIL	501
I.	PROCEDIMIENTO PARA LA MATRÍCULA EN EL REGISTRO MERCANTIL	501

CAPÍTULO XVII

LOS LIBROS DE COMERCIO

I.	INTRODUCCIÓN	517
A.	OBLIGACIÓN DE LLEVAR CONTABILIDAD	517
B.	CONSECUENCIAS DE SU INCUMPLIMIENTO	518
C.	A QUIÉNES INTERESA LA INFORMACIÓN CONTABLE	518
II.	DISTINCIÓN	521
III.	ANTECEDENTES DE LOS LIBROS DE CONTABILIDAD	522
IV.	CONCEPTO	523
V.	GENERALIDADES	526
VI.	PROHIBICIONES	529
VII.	CONSERVACIÓN	530
VIII.	RESERVA Y EXHIBICIÓN DE LIBROS DE COMERCIO	531
IX.	EFICACIA PROBATORIA DE LOS LIBROS Y PAPELES DE COMERCIO	535

CAPÍTULO XVIII

LAS CÁMARAS DE COMERCIO

I.	EL ORIGEN DE LAS CÁMARAS DE COMERCIO SE ENCUENTRA EN LAS CORPORACIONES Y GREMIOS DE LA EDAD MEDIA	541
II.	NATURALEZA Y ÓRGANOS DE LAS CÁMARAS DE COMERCIO	541
	TRÁMITES ANTE LA SUPERINTENDENCIA	544
	BIBLIOGRAFÍA	551