

JOSE IGNACIO NARVAEZ GARCIA

**INTRODUCCION AL
DERECHO MERCANTIL**

Sexta edicion revisada y ampliada

Contenido

Prólogo	13
Capítulo I	
Breve reseña histórica del derecho mercantil	15
A. EXPLICACION INICIAL	15
1. Relaciones mercantiles en la Antigüedad	16
2. Roma careció de derecho mercantil autónomo	17
B. SURGIMIENTO DEL DERECHO MERCANTIL	19
1. Autoridad puramente teórica del estado	20
2. Legislaciones de las ciudades libres	21
3. Corporaciones de mercaderes	24
4. Mercados y ferias	25
5. Jurisdicción consular	26
6. La "lex mercatoria"	28
7. Desenvolvimiento del tráfico mercantil a partir de las Cruzadas	29
8. Generalización de prácticas y reglas mercantiles	29
9. Formación de los grandes Estados y nacionalización del derecho mercantil	31
a. <i>En Francia</i>	32
b. <i>En Inglaterra</i>	33
c. <i>En España</i>	33
d. <i>Síntesis</i>	35
10. Proclamación de la libertad de comercio	35
11. Promulgación de códigos de comercio	36
Capítulo II	
Evolución del derecho mercantil en Colombia	39
A. ANTECEDENTES	39
1. Epoca colonial	39
2. La Gran Colombia	40
3. La Nueva Granada	41

B. PRIMER CODIGO DE COMERCIO	41
1. Confederación granadina	42
2. Estados Unidos de Colombia	42
3. Código de Comercio Marítimo	42
4. Código de Comercio terrestre del estado soberano de Panamá	43
C. SEGUNDO CODIGO DE COMERCIO	44
D. TERCER CODIGO DE COMERCIO	44
1. Decretos reglamentarios	45
2. Derogaciones expresas	46
3. Modificaciones y regulaciones complementarias	47

Capítulo III

La materia mercantil y características de la disciplina que la regula

A. UNIDAD ORGANICA DE DERECHO	51
1. Contenido del derecho civil colombiano	52
2. Proceso evolutivo del derecho mercantil	53
B. ENFOQUES TEORICOS RESPECTO DEL DERECHO MERCANTIL ...	56
1. Es el derecho de los comerciantes	57
2. Es el derecho de los actos de comercio	57
3. Es la concreción de un sistema mixto	58
4. Es el derecho de los actos realizados en masa	58
5. Es el derecho de las empresas	59
C. EL ARBITRIO LEGISLATIVO DELIMITA LA MATERIA MERCANTIL	62
1. Elementos implícitos en las actividades mercantiles	64
a. <i>La mediación</i>	65
b. <i>Lucro o ánimo de lucrarse</i>	66
2. Actual estructura de la comercialización o “marketing”	66
a. <i>Comercio al por mayor</i>	67
b. <i>Comercio al por menor</i>	68
c. <i>Comercio exterior</i>	68
d. <i>Comercio marítimo</i>	69
e. <i>Comercio por cuenta ajena</i>	69
f. <i>Comercio franco</i>	69
D. RASGOS DESCOLLANTES DEL DERECHO MERCANTIL CONTEMPORANEO	70
1. La generalización de normas e instituciones mercantiles	72
2. Tendencia a ser de naturaleza mixta	73
3. Creciente uniformidad legislativa internacional	75

Capítulo IV

Unificación de derecho privado y estructuración de nuevas disciplinas cuasiautónomas

A. LA TENDENCIA HACIA LA UNIFICACION	81
1. Estados de derecho privado unificado	81
a. <i>Unificación de Inglaterra y demás estados del “COMMON LAW”</i>	81
b. <i>Unificación en Suiza</i>	83

c. Unificación en Holanda	84
d. Unificación en Polonia	85
e. Unificación en Italia	85
2. Estados con código civil y de comercio	86
3. Autonomía del derecho mercantil	86
a. Argumentos en pro de la unidad del derecho privado	88
b. Razones en favor de la dualidad de códigos	89
4. Propuesta de unificación del régimen de las obligaciones y los contratos en Colombia	91
B. ESTRUCTURACION DE NUEVAS DISCIPLINAS JURIDICO-MERCANTILES CUASIAUTONOMAS	93

Capítulo V

El título preliminar del Código de Comercio 97

A. IMPORTANCIA	97
B. SITUACIONES Y RELACIONES MERCANTILES	98
1. Sujetos	98
2. Los bienes mercantiles	98
3. Los negocios jurídicos	98
C. MANIFESTACION DEL DERECHO POSITIVO MERCANTIL	99
1. La norma escrita	101
a. Normas imperativas y dispositivas	102
b. La técnica de la analogía	103
c. Normas civiles aplicables a la materia mercantil	104
2. Aplicación de disposiciones civiles a falta de las de carácter mercantil	105
a. Clasificaciones de las costumbres	108
b. Funciones que cumple la costumbre mercantil	112
c. Condiciones para que la costumbre constituya derecho, a falta de norma escrita	113
d. Prueba de los hechos constitutivos de la costumbre	115
e. Prueba de la costumbre mercantil extranjera	117
f. Prueba de la costumbre mercantil internacional	118
3. Eficacia normativa de las estipulaciones contractuales	118
4. Tratados o convenciones internacionales ratificados	119
5. Arbitrios complementarios que colman vacíos del derecho positivo	121
a. Tratados o convenciones internacionales de comercio no ratificados por Colombia	121
b. Principios generales del derecho mercantil	123

Capítulo VI

Predominio de la objetividad en el Código de Comercio 127

A. NEGOCIOS JURIDICO MERCANTILES	127
B. EL ANIMO LUCRATIVO EN LOS NEGOCIOS MERCANTILES	127
C. EVOLUCION DE LA CONCEPCION OBJETIVA	128
D. ENUMERACION DE LOS ACTOS DE COMERCIO	130
E. CLASIFICACION TRADICIONAL	131
1. Actos objetivos o absolutos	131
2. Actos subjetivos	132
3. Actos unilaterales	132

F. ACTOS, OPERACIONES Y NEGOCIOS MERCANTILES	133
G. TRIPARTICION METODOLOGICA	134
1. Negocios jurídicos objetivos	134
2. Negocios jurídicos accesorios o conexos	135
3. Negocios jurídicos unilaterales o mixtos	136
H. ACTIVIDADES ECONOMICAS REGULADAS POR LA LEY MERCANTIL	136
1. Actividades económicas no mercantiles	137
Capítulo VII	
Actividades enunciadas en el artículo 20 del Código de Comercio	145
A. ADQUISICION DE BIENES CON DESTINO A ENAJENARLOS Y LA ENAJENACION DE LOS MISMOS	145
B. ADQUISICION DE BIENES MUEBLES CON DESTINO A ARRENDARLOS Y EL ARRENDAMIENTO DE LOS MISMOS	149
C. TOMAR LOS BIENES EN ARRENDAMIENTO PARA SUBARRENDARLOS Y EL SUBARRIENDO DE LOS MISMOS	150
D. RECIBO DEL DINERO EN MUTUO A INTERES PARA PRESTARLO Y EL MUTUO HABITUAL	151
E. ADQUISICION O ENAJENACION DE ESTABLECIMIENTOS DE COMERCIO Y CONTRATOS RELACIONADOS CON LOS MISMOS	152
F. CONSTITUCION DE SOCIEDADES MERCANTILES Y SU ADMINISTRACION	154
G. CREACION, ACEPTACION Y NEGOCIACION DE TITULOS-VALORES	155
H. OPERACIONES BANCARIAS	155
1. Operaciones de intermediación en el crédito	157
a. Operaciones pasivas	158
b. Operaciones activas	159
2. Operaciones de intermediación en los pagos	161
3. Operaciones de financiación	162
4. Operaciones accesorias o complementarias	163
I. OPERACIONES DE BOLSA	163
1. Definición	165
2. Ruedas	169
3. Liquidación de las operaciones	170
4. Funciones de las bolsas de productos	171
J. OPERACIONES DE MARTILLOS	171
K. EL CORRETAJE	172
L. AGENCIAS DE NEGOCIOS	174
M. REPRESENTACION DE LAS FIRMAS NACIONALES O EXTRANJERAS	174
N. EXPLOTACION O PRESTACION DE SERVICIOS DE PUERTOS, MUELLES, PUENTES, VIAS Y CAMPOS DE ATERRIZAJE	175
Ñ. ACTIVIDADES EMPRESARIALES	177
1. Empresas de seguros y actividad aseguradora	178
2. Empresas de transporte	179
3. Empresas de fabricación, transformación, manufactura y circulación de bienes	180

4. Empresas de depósito de mercancías	180
5. Empresas de provisiones y suministros	181
6. Empresas de espectáculos públicos	181
7. Empresas expendedoras de toda clase de bienes	182
8. Empresas editoras, litográficas y fotográficas	182
9. Empresas informativas o de propagandas	183
10. Empresas destinadas a la prestación de servicios	185
11. Empresas de obras o construcciones y de reparaciones	186
12. Empresas de montajes, instalaciones u ornamentaciones	186
13. Empresas para aprovechar y explotar recursos naturales	187
14. Empresas promotoras de negocios en general	188
15. Empresas de construcción, reparación, compra y venta de medios de transporte	189
O. LOS DEMAS ACTOS Y CONTRATOS REGULADOS EN LA LEY MERCANTIL	190
Capítulo VIII	
Categoría jurídica de la empresa	
	193
A. LA EMPRESA COMO TEMA DE ANALISIS	193
B. LA EMPRESA COMO CATEGORIA ECONOMICA	194
C. LA EMPRESA COMO CATEGORIA SOCIAL	195
D. LA EMPRESA Y LA CIENCIA POLITICA	195
E. LA EMPRESA EN LA CIENCIA JURIDICA	196
F. INCORPORACION DE LA EMPRESA AL DERECHO POSITIVO	199
1. La empresa en la Constitución Política de Colombia	201
2. La Empresa en la legislación laboral	202
3. La empresa en el derecho administrativo	203
4. La empresa en el régimen penal	204
5. La definición descriptiva de empresa en el Código de Comercio	204
Capítulo IX	
Estructura integral de la empresa	
	207
A. LA TRIADA FUNDAMENTAL	207
1. La empresa como realidad global	208
B. LOS ELEMENTOS INDISOCIABLES DE LA EMPRESA	214
1. El empresario	214
2. La organización de la actividad económica y de los medios para desarrollarla	215
3. El establecimiento	217
a. Características del establecimiento	218
b. Apertura y funcionamiento del establecimiento	220
c. Enajenación de establecimientos	220
Capítulo X	
El empresario	
	225
A. LOS SUJETOS DEL DERECHO MERCANTIL	225
B. EMPRESARIO GENERICAMENTE CONSIDERADO	226
1. Definición legal de comerciante	227
2. El empresario mercantil o simplemente empresario	228

3. Referencia en el Código de Comercio al empresario con la palabra empresa	231
4. Utilización de la palabra “empresario” en su exacto sentido	231
C. CLASIFICACION DE LOS EMPRESARIOS	235
1. Empresario individual	235
2. Empresario social	236
3. Empresario colectivo	236
4. Empresario privado	237
5. Empresario público	237
6. Diversidad de personas jurídicas empresarias	237
a. <i>Formas asociativas tradicionales</i>	238
b. <i>Sociedades con objeto y régimen especiales</i>	238
c. <i>Empresas industriales y comerciales del Estado</i>	239
D. IDENTIFICACION DEL COMERCIANTE O EMPRESARIO INDIVIDUAL	239
1. El criterio material predomina en Colombia	239
2. Supuestos del criterio material	240
a. <i>Ocupación pública y habitual</i>	240
b. <i>Vinculación de la persona a negocios jurídicos objetivos</i>	241
c. <i>Dedicación a una actividad mercantil</i>	242
d. <i>Actividad ejercida en nombre propio</i>	242
E. PERSONAS ASIMILADAS A COMERCIANTES O EMPRESARIOS	243
F. ADQUISICION DE LA CALIDAD DE COMERCIANTE O EMPRESARIO	244
1. Sistema de igualdad jurídica para nacionales y extranjeros	244
2. Libertad para ejercer actividades mercantiles	246
3. Presunciones del ejercicio de actividades mercantiles	246
G. ¿CAPACIDAD ESPECIAL PARA EJERCER EL COMERCIO?	247
1. Capacidad jurídica	248
2. Incapacidades e inhabilidades	249
3. Ejercicio de actividades mercantiles por incapaces o inhábiles	251
4. La mayoría a los 18 años	252
H. IMPORTANCIA DE LA CALIDAD DE COMERCIANTE O EMPRESARIO	253
B. PERDIDA DEL “STATUS” DE COMERCIANTE O EMPRESARIO	254

Capítulo XI

Deberes específicos del comerciante o empresario 257

A. ENUMERACION	257
B. REGISTRO MERCANTIL	258
1. Finalidad	258
2. Lineamientos del sistema del registro de Colombia	259
a. <i>Entidades registradoras</i>	260
b. <i>Efectos de las inscripciones en el registro</i>	264
c. <i>La matrícula en el registro</i>	265
d. <i>Dualidad de registros para los nombres comerciales y las enseñas</i>	268
e. <i>Libros, actos y documentos sujetos a inscripción</i>	272
f. <i>Sanciones por incumplimiento de la formalidad del registro</i>	279

C. LA CONTABILIDAD	281
1. Definición	281
a. <i>Función informativa</i>	281
b. <i>Finalidades</i>	281
2. Deber de llevar la contabilidad de los negocios	282
3. Normas contables básicas	283
4. Libros y papeles del comerciante o empresario	286
a. <i>Libros principales o auxiliares</i>	286
b. <i>Integridad formal y material de los libros de comercio</i>	288
5. Reglamentaciones sobre contabilidad	289
6. Reserva y exhibición de los libros del comerciante o empresario	289
7. Eficacia aprobatoria de los libros y papeles del comerciante o empresario	292
8. Sanciones en relación con libros de contabilidad	295
D. CONSERVAR LA CORRESPONDENCIA Y DEMAS DOCUMENTOS RELACIONADOS CON LOS NEGOCIOS	296
E. DENUNCIAR ANTE EL JUEZ LA CESACION EN EL PAGO DE SUS OBLIGACIONES MERCANTILES	300
F. ABSTENERSE DE EJECUTAR ACTOS DE COMPETENCIA DESLEAL	302
1. Noción de competencia desleal	304
2. Actos de competencia desleal en la ley colombiana	306
a. <i>Prácticas tendientes a sembrar confusión</i>	307
b. <i>Maquinaciones tendientes a desviar la clientela</i>	307
c. <i>Prácticas encaminadas a desorganizar a los competidores</i>	307
d. <i>Prácticas que desorganizan el mercado</i>	308
3. Propaganda o publicidad desleal	308
4. Acciones que generan los comportamientos constitutivos de competencia desleal	310
Capítulo XII	
Auxiliares mercantiles	
	313
A. NOCION GENERAL	313
B. AUXILIARES DEL EMPRESARIO	314
1. Factores	315
2. Agentes vendedores o viajeros o técnicos de ventas	315
3. Agentes colocadores de seguros	316
C. AUXILIARES DE LAS ACTIVIDADES MERCANTILES	318
1. Comisionistas	318
2. Corredores	319
3. Agencias de seguros	322
4. Agentes de negocios	324
5. Concesionarios	325
6. Sociedades de factoring	325
7. Otros mediadores	326
a. <i>Agencias de finca raíz</i>	326
b. <i>Agencias de empleos</i>	326
c. <i>Agentes de cambio</i>	327
d. <i>Agencias de viajes</i>	327
e. <i>Agencias de sociedades</i>	328
f. <i>Agentes marítimos</i>	328

g. Agentes de aduanas	329
h. Agencias de publicidad	329
D. EL CONTADOR PUBLICO COMO COLABORADOR PERMANENTE EN TODA EMPRESA	330
1. Modalidades del ejercicio de la profesión	330
2. Deberes del contador según la misión que le sea encomendada	331
a. Carril legal del contador que lleva la contabilidad de un empresario	332
b. Pautas para el revisor fiscal	332
c. El contador independiente o auditor externo	334
d. Síntesis	334
3. Obligación de informar irregularidades	335
a. ¿Cuáles son las irregularidades que debe informar?	336
b. ¿Cómo debe cumplir esa función?	336
c. ¿A quién debe comunicar las irregularidades?	336
d. Reserva de los libros y papeles confiados al contador	337
4. Sanciones penales, civiles y administrativas	339