

JOAQUÍN GARRIGUES



CURSO DE DERECHO MERCANTIL

Tomo IV

Reimpresión de la séptima edición



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1987

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO XXIX

TEORÍA GENERAL DE LAS OBLIGACIONES MERCANTILES

	PAG.
I. Introducción	3
II. Características de las obligaciones mercantiles	5
1. Prohibición de los términos de gracia y cortesía (art. 61 del C. de Co.)	5
2. Exigibilidad de las obligaciones puras (art. 62 del C. de Co.)	6
3. Constitución en mora	6
4. El “término esencial”	8
III. Fuentes de las obligaciones mercantiles	9
1. Relaciones contractuales fácticas	9
2. Relaciones obligatorias nacidas por imposición del poder público	9
3. Los negocios jurídicos como fuentes de las obligaciones mercantiles	10
A) Los negocios jurídicos unilaterales en derecho mercantil	11
B) Acuerdos colectivos	12
IV. Contratos mercantiles	12
1. Ideas generales	12
2. Conclusión del contrato	14
A) La oferta o propuesta	14
B) La aceptación	16
C) La perfección del contrato	16
D) El silencio en derecho mercantil	18
3. Forma de los contratos mercantiles	20
A) Distinción entre forma y prueba del contrato	21
B) Contratos formales en derecho mercantil (distintos supuestos)	22
C) La correspondencia telegráfica	24
4. Prueba de los contratos mercantiles	24
A) Prueba de testigos	25
B) Prueba mediante libros de agentes mediadores y policías intervenidos por ellos	26

	PÁG.
C) En el derecho marítimo encontramos como medio especial de prueba el <i>conocimiento de embarque</i>	26
D) Libro de contabilidad	27
5. La factura mercantil	27
6. Interpretación de los contratos mercantiles	29
7. Límites de la libertad contractual	31
V. Contratos típicos, mixtos y atípicos en derecho mercantil	33
VI. La representación en derecho mercantil	35
VII. La prescripción en derecho mercantil	38

CAPÍTULO XXX

CONTRATO DE CUENTA CORRIENTE

I. Ideas generales	42
II. Concepto y naturaleza del contrato	44
1. Concepto	44
2. Naturaleza	45
3. Distinción de otras figuras afines	46
4. Ventajas del contrato de cuenta corriente	46
III. Objeto del contrato	47
1. Concepto de remesa	47
2. Contenido de la remesa	47
3. Remesa de títulos-valores (cláusulas de revocabilidad)	48
IV. Efectos del contrato de cuenta corriente	49
1. Indivisibilidad de las partidas de la cuenta corriente	50
2. Novación	50
3. Productividad de intereses	52
V. El cierre de la cuenta y sus efectos	52
1. Conceptos	52
2. Efectos del cierre de la cuenta	53
VI. Extinción del contrato	54
1. Causas voluntarias	54
2. Causas no voluntarias	54

CAPÍTULO XXXI

CONTRATO DE CUENTA EN PARTICIPACIÓN

I. Antecedentes, fundamento económico y concepto legal	56
II. Contenido del contrato de cuenta en participación	60

	PÁG.
1. Relaciones jurídicas internas	60
A) La gestión de la cuenta en participación	60
B) El derecho de información del partícipe	61
C) Distribución de ganancias y pérdidas	61
2. Efectos de la extinción	63

CAPÍTULO XXXII

CONTRATO DE COMPRAVENTA

I. Ideas generales	68
1. Significación de la compraventa mercantil	68
2. Concepto legal	69
II. El objeto y el precio en el contrato de compraventa mercantil	73
1. El objeto	73
2. El precio	75
III. Contenido del contrato de compraventa	76
1. Obligaciones del vendedor	76
A) Obligación de entrega	77
B) Obligación de saneamiento	79
2. Obligaciones del comprador	82
A) Obligación de pagar el precio	82
B) Obligación de recibir la cosa	83
IV. Doctrina sobre el riesgo	83
1. Sistema del C. C.	84
2. Sistema del C. de Co.	84
V. Incumplimiento de las obligaciones del vendedor	86
1. Falta de entrega de las mercancías en el plazo estipulado .	87
2. Entrega parcial de la mercancía	87
3. Derechos del comprador	88
VI. Incumplimiento de las obligaciones del comprador	89
1. Falta de pago del precio al contado o en los plazos estipulados	89
2. Rehúse o demora en la recepción de la mercancía	90
VII. Compraventas especiales en derecho mercantil	91
1. Venta sobre muestras	91
2. Venta a ensayo y venta salvo aprobación	91
A) Venta salvo aprobación	91
B) Venta a ensayo	92
3. Ventas CIF, C y F y FOB	92
4. Venta a plazos de bienes muebles	93
5. Venta de una empresa mercantil	94
A) Obligación de entrega	94
B) Obligación de saneamiento	95

	PÁG.
6. Contrato de suministro	95
A) Contenido del contrato	96
B) Extinción del contrato	96
7. Contrato estimatorio	97
VIII. Contrato de arrendamiento financiero (<i>Leasing</i>)	98
IX. Transferencias de créditos no endosables	99
X. Permuta mercantil	100

CAPÍTULO XXXIII

CONTRATOS DE COMISIÓN Y OTROS CONTRATOS
DE COLABORACIÓN

I. Concepto del contrato de comisión	102
1. Formación histórica de la figura del comisionista	102
2. Concepto legal	103
3. Modos de actuar el comisionista	104
4. El rehúse de la comisión	105
5. Significación moderna del contrato de comisión	106
II. Contenido del contrato de comisión	107
1. Obligaciones del comisionista	107
A) Obligación de cumplir la comisión aceptada	107
B) Obligación de rendir cuentas	108
2. Obligaciones del comitente	109
A) Obligación de abonar el premio de la comisión, salvo pacto en contrario (art. 277)	109
B) Obligación de procurar que el comisionista quede indemne de los perjuicios que la comisión pueda causarle	110
3. Especial referencia al privilegio del comisionista	112
III. Supuestos especiales de comisión	113
1. Comisión de compra o de venta	113
A) Adquisición de la propiedad en la comisión de compra	113
B) Comisión de garantía	114
C) Autoentrada del comisionista	115
D) Venta de efectos en caso de urgencia	116
E) Particularidades de la venta al fiado	116
2. Comisión de transporte	116
IV. Extinción del contrato de comisión	118
V. Contrato de agencia	120
1. Notas distintivas del contrato de agencia	121
A) Contrato de duración	121
B) Contrato cuyo objeto es la promoción o conclusión de otros contratos	121

	PÁG.
C) Contrato celebrado entre empresarios mercantiles	121
D) Contrato que engendra una relación de confianza	122
2. Carácter atípico	122
3. Obligaciones del agente	122
A) Obligación de promover o de concluir contratos en interés del representado	122
B) Obligación de cooperar a la ejecución de los contratos con terceros	122
C) Obligación de seguir las instrucciones del representado .	123
D) Obligación de informar al representado	123
E) Obligación de defender los intereses del representado ...	123
4. Obligaciones del representado	123
A) Obligación de pagar la retribución convenida	123
B) Obligación de compensar los gastos realizados por el agente	123
C) Obligación de facilitar al agente los elementos necesarios para su gestión	124
5. Extinción del contrato de agencia	124
A) Transcurso del tiempo pactado	124
B) Muerte e inhabilitación del agente	124
C) Denuncia del contrato	124
VI. Contrato de corretaje	125
1. Concepto del contrato de corretaje	125
2. Contenido del contrato	125
A) Obligaciones del corredor	126
B) La responsabilidad del corredor	126
C) Obligación de abonar el premio del corretaje	127
3. Extinción del contrato	127
VII. Contrato de concesión mercantil	128
VIII. Contrato de facturación (o <i>factoring</i>)	129

CAPÍTULO XXXIV

CONTRATO DE DEPÓSITO

I. Concepto del depósito mercantil en nuestro derecho positivo .	132
II. Clases de depósito	134
III. Contenido del depósito mercantil	134
1. Depósito regular	135
A) Obligaciones de los contratantes	135
B) Responsabilidad del depositario en general	137
C) Responsabilidad del depositario en los depósitos de dinero	138
2. Depósito irregular	138

	PÁG.
IV. Depósitos mercantiles especiales	140
1. Depósito en almacenes generales	140
A) Forma del contrato	140
B) Contenido del contrato	141
2. Depósitos bancarios	142

CAPÍTULO XXXV

CONTRATOS DE PRÉSTAMO Y FIANZA

I. Concepto del préstamo mercantil	144
II. Clases de préstamo	146
III. Contenido del préstamo mercantil	147
1. Obligación de restitución	147
A) Préstamo de dinero	147
B) Préstamo de títulos o valores	151
C) Préstamo de especie	152
2. Obligación de abonar intereses	152
A) Carácter convencional	152
B) Carácter accesorio	153
C) Prohibición del anatocismo	154
D) Extinción de la deuda de intereses	154
3. Mora del deudor	154
IV. Préstamos especiales	155
1. Préstamo con garantía de efectos o valores públicos	155
A) Derecho de preferencia a favor del prestador	156
B) Derecho de enajenar la garantía (art. 323)	157
C) Inmunidad a la reivindicación de los efectos cotizables al portador (art. 324)	157
2. Préstamo con garantía de cédula pignoratícia	158
A) Constitución de la prenda	158
B) Derecho de enajenar la prenda	158
3. Préstamo representado por obligaciones	158
V. Contrato de fianza mercantil	158
1. Carácter accesorio de la fianza	159
2. Carácter formal	160
3. Carácter gratuito	160

CAPÍTULO XXXVI

CONTRATOS BANCARIOS

I. Ideas generales	164
1. Clasificación de las operaciones bancarias	165
2. La operación de crédito	166

II. El contrato bancario	166
III. Operaciones activas de crédito	169
1. Concepto	169
2. Apertura de crédito	170
A) Obligaciones del Banco	172
B) Obligaciones del acreditado	173
C) La cobertura del crédito	173
D) Extinción del contrato	177
3. Referencia a la llamada apertura de crédito documentario .	178
A) Concepto y función	178
B) Efectos	179
C) Extinción	179
D) Supuesto de crédito confirmado	179
4. Otras operaciones activas de crédito bancario	180
IV. Operaciones de crédito pasivas	183
1. Depósitos irregulares	183
A) Distinción entre préstamo y depósito irregular	183
B) El depósito bancario irregular	183
2. Emisión de billetes al portador	187
V. Operaciones de mediación	188
1. Emisión de acciones y obligaciones	188
2. Operaciones sobre hipotecas	190
3. Operaciones de mediación en los pagos	191
A) Transferencia bancaria	191
B) Giro	193
C) Compensación bancaria	193
VI. Operaciones de custodia en sentido estricto	195
1. Depósitos cerrados	195
2. Depósitos abiertos	196
VII. Servicio de cajas de seguridad	199

CAPÍTULO XXXVII

CONTRATO DE TRANSPORTE

I. Delimitación y fuentes de la materia	203
II. Concepto legal y naturaleza jurídica del transporte	206
III. Clases de transporte	208
IV. Elementos del contrato	208
1. Personales	208
A) El porteador	208
B) Remitente o cargador	211
C) Destinatario o consignatario	212

	PÁG.
2. Elementos reales	213
A) Cosas objeto de transporte	213
B) Precio del transporte	213
V. La carta de porte	214
1. Carácter (título probatorio y título representativo)	214
2. Requisitos	216
A) Elementos personales	216
B) Elementos reales	216
C) Elementos relativos a la prestación del porteador (realización del transporte)	216
VI. Contenido del contrato	216
1. En la entrega al porteador	217
2. En el transporte	217
A) Obligaciones	218
B) Derechos	218
3. En la llegada de las mercaderías a su destino	219
A) Obligaciones del porteador	219
B) Obligaciones del consignatario	221
4. Privilegio del porteador	223
VII. Examen especial de la responsabilidad del porteador en el transporte de cosas	224
1. El riesgo de las cosas transportadas según el C. de Co. ...	226
A) Causas que excluyen la responsabilidad del porteador ..	227
B) Carga de la prueba	228
C) Causas determinantes de la responsabilidad del porteador	228
D) Caso de varios porteadores	229
2. La responsabilidad por retraso	229
3. La limitación de la responsabilidad del porteador	230
A) Formulación del principio	230
B) Casos en los que se aplica	231
4. Modificación convencional de la responsabilidad del porteador	232
VIII. Transporte de personas	232
1. Elementos	233
2. Responsabilidad del porteador	233
IX. Especialidades del transporte ferroviario	234
1. Fuentes y orden de prelación	234
2. Transporte de cosas	235
A) Conclusión del contrato de transporte ferroviario	235
B) Requisitos para la perfección	235
C) Tarifas	237
D) Derechos y obligaciones de los contratantes	238
E) Responsabilidad de la empresa	239

3. Transporte de viajeros	241
A) Conclusión del contrato	241
B) Tarifas	242
C) Derechos y obligaciones de los contratantes	242
D) Responsabilidad de la empresa	242
X. Juntas de Detasas	243

CAPÍTULO XXXVIII

CONTRATO DE SEGURO

(Doctrina general y ramos del seguro)

I. Introducción	250
1. Delimitación y fuentes de la materia	250
2. Los fundamentos técnico-económicos del seguro	251
A) Riesgo	252
B) El interés	253
C) Aportación de un sustitutivo económico	254
D) Explotación conforme a plan	255
3. Concepto económico del seguro	257
II. Concepto, notas y clasificación del contrato de seguro	257
1. Concepto	257
2. Notas del seguro	260
A) Ha de fundarse en un contrato sustantivo	260
B) Ha de consignarse por escrito	261
C) Ha de ser bilateral	261
D) Ha de ser un contrato oneroso	261
E) Ha de ser un contrato aleatorio en el amplio sentido del artículo 1790 del C. C.	261
F) Ha de ser un contrato cuyo contenido no se agota en un momento por el cambio de las prestaciones	261
G) Es un contrato <i>uberriame fidei</i>	262
3. Clasificación del contrato de seguro (ramos del seguro)	263
III. Dogmática general del contrato de seguro	265
1. Las condiciones generales del contrato	265
2. Las partes contratantes	267
A) El asegurador y su personal	267
B) El tomador del seguro	276
C) Seguro por cuenta ajena	277
3. La perfección del contrato	279
A) La proposición del seguro	279
B) La póliza	279
C) Deber de declaración exacta del asegurado	280

	PÁG.
4. La prima del seguro	283
A) Doble consideración	283
B) Concepto no unitario	283
C) Principios a que está sometida	284
5. El riesgo como causa del contrato	285
IV. Seguro contra daños en general	286
1. Los elementos del contrato	286
A) El interés que se asegura	287
B) La suma asegurada	293
2. El riesgo	300
3. La duración del seguro	302
4. El contenido del contrato (obligaciones de las partes)	304
A) Obligaciones del tomador del seguro	305
B) Obligaciones del asegurador	310
5. Derechos de los acreedores hipotecarios, pignoratícios o privilegiados sobre los bienes asegurados	315
6. Subrogación del asegurador en las acciones contra las personas responsables del siniestro	316
7. Exclusión de los riesgos extraordinarios	317
V. Tipos contractuales del seguro contra daños	318
1. Seguro contra incendios	318
2. Seguro de riesgo locativo	321
3. El seguro contra el robo	321
4. Seguros agrícolas	324
5. Seguro de transporte terrestre	325
6. Seguro de lucro cesante	329
7. Seguro de caución	330
8. Seguro de créditos	331
9. Seguro de responsabilidad civil	334
A) Concepto	334
B) El valor del seguro y la suma asegurada	335
C) El riesgo	337
10. Seguro obligatorio de responsabilidad civil por el uso de automóviles	341
A) Régimen en derecho español	341
B) Naturaleza de este seguro	342
C) Responsabilidad que se asegura	342
11. Seguro contra los riesgos de la energía nuclear. Ideas generales	345
12. El reaseguro	347
VI. El seguro sobre la vida	348
1. Concepto y clases	349
2. Complejidad de los elementos personales	351
3. El riesgo	357
4. Contenido del contrato	358
5. Rescate y reducción de la póliza	359
6. Cesión y pignoración de la póliza	363

VII. Seguro contra accidentes e infortunios	363
VIII. Seguros de enfermedad y de asistencia sanitaria	365

CAPÍTULO XXXIX

CONTRATOS BURSÁTILES

I. Concepto y clasificación	368
II. Disposiciones generales	369
1. Sobre las formalidades	369
2. Sobre los efectos de la mora	370
III. Operaciones al contado	371
IV. Operaciones a plazo	371
1. Concepto	371
2. Técnica de la operación a plazo según su diversa finalidad	372
3. Liquidación de las operaciones a plazo	375
4. Licitud de las operaciones a plazo	377
V. Contrato de doble	379
1. Concepto y naturaleza jurídica	379
2. Función económica	383
VI. Operaciones en firme y a voluntad	384
1. Operaciones en firme	384
2. Operaciones a voluntad	385
3. Operaciones con prima	385
VII. Referencia al sistema de liquidación de las operaciones bursátiles	387

CAPÍTULO XL

CONTRATOS PUBLICITARIOS, CINEMATOGRAFICOS,
EDITORIALES Y DE HOSPEDAJE

I. Ideas generales	390
II. Contratos publicitarios	390
1. Introducción	390
2. Régimen legal	390
3. Distintas figuras contractuales	391
III. Contratos cinematográficos	394
1. Contrato de producción	395
2. Contrato de distribución	396
3. Contrato de exhibición	397
IV. Contratos editoriales	397
1. Contrato de edición	397
2. Contratos entre editores	399
3. Otros contratos editoriales	399
V. El contrato de hospedaje	399