

JOAQUÍN GARRIGUES

**CURSO
DE
DERECHO MERCANTIL**

Tomo I

Reimpresión de la séptima edición



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1987

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

CONCEPTO DEL DERECHO MERCANTIL

	PÁG.
I. Planteamiento del problema	4
II. El método histórico-legislativo	7
1) El comercio como objeto del derecho mercantil	7
2) Concepto de comercio	8
3) El derecho mercantil como derecho de los comerciantes y de los actos de comercio	10
4) Concepto legal español del derecho mercantil	10
A) El derecho mercantil como derecho que regula los actos de comercio	11
B) Definición del derecho positivo español	12
C) Crítica del sistema	12
III. El método de observación de la realidad económica	14
1) El divorcio entre comercio y derecho mercantil	14
2) El comercio en sentido jurídico	16
3) La aparente disolución del concepto del derecho mercantil	17
4) El derecho mercantil como derecho que regula los actos realizados en masa	19
A) Imposibilidad de separar los actos civiles de los mercantiles por sí mismos	19
B) La repetición influye en el carácter del acto	20
5) El derecho mercantil como derecho que regula las empresas	21
A) Superación de las directrices anteriores	21
B) La empresa como centro del sistema	23
C) Crítica de esta concepción	23
D) La empresa en el Código de Comercio español	24
6) Crisis del derecho mercantil	25
IV. Derecho mercantil y derecho civil	26
1) Cuestión de límites	27
2) El derecho mercantil como categoría histórica	27
3) La autonomía del derecho mercantil	28

	PÁG.
4) Generalización del derecho mercantil y comercialización del derecho civil	30
5) Consecuencias legislativas de la generalización del derecho mercantil	31
A) La unificación del derecho de obligaciones y la reducción del derecho especial de la materia mercantil	32
B) Los futuros códigos de derecho privado	32
V. Relaciones del derecho mercantil con otras disciplinas	33
1) Derecho mercantil y derecho público	34
2) Derecho mercantil y derecho económico	34
3) Derecho mercantil y derecho industrial	35
4) Derecho mercantil y derecho fiscal	36
VI. Sistema del derecho mercantil	38
VII. El método en derecho mercantil	40
1) La jurisprudencia de conceptos y el método constructivo ..	41
2) La jurisprudencia de intereses y el método de observación ..	42
3) Aplicación del método al Código de Comercio español	44
VIII. Bibliografía española de derecho mercantil	45

CAPÍTULO II

INSTITUCIONES AUXILIARES DEL TRÁFICO MERCANTIL

I. Ideas generales	51
II. Ferias y mercados	52
1) Antecedentes históricos	52
2) Preceptos legales	53
3) Las ferias de muestras	54
III. Bolsas	55
1) Antecedentes históricos	55
2) Concepto	56
3) Clases. Bolsas oficiales	57
4) Establecimiento	59
A) Su creación por parte del gobierno	59
B) Su creación con carácter privado	59
5) Régimen	60
6) Admisión de efectos al tráfico bursátil (cotización oficial) ..	61
A) Efectos públicos	61
B) Valores privados	62
7) Cotización calificada	65
8) Fijación del precio en el tráfico bursátil	66
9) Bolsines	67

	PÁG.
IV. Bancos	69
1) Nociones generales	69
A) Antecedentes históricos	69
B) Concepto	70
C) Derecho bancario	72
D) Sistema bancario español	72
2) Régimen legal de la Banca privada	76
A) El principio de especialización de la Banca	76
B) Bancos comerciales	78
C) Bancos industriales y de negocios	85
D) Órganos consultivos y de control con relación a la Banca privada	90
E) Disposiciones del Código de Comercio	90
3) Régimen legal de la Banca oficial	94
A) Banco de España	94
B) Entidades gestoras del crédito oficial	98
C) Instituto de Crédito Oficial	98
D) Entidades oficiales de crédito	99
E) Banco Exterior de España	103
V. Almacenes generales de depósito	104
1) Antecedentes	104
2) Disposiciones del Código de Comercio	104
VI. Compañías de ferrocarriles y demás obras públicas. Disposiciones del Código de Comercio	105
VII. Cámaras de compensación	107

CAPÍTULO III

FUENTES DEL DERECHO MERCANTIL

I. Planteamiento	110
II. La ley	112
1) Normas legales directamente aplicables en materia mercantil	112
2) Código de Comercio vigente	113
A) Proceso de elaboración	113
B) Estructura	114
C) Contenido	115
D) Concepción del derecho mercantil dentro del C. de Co.	116
3) Leyes mercantiles especiales	116
III. Los usos de comercio	117
1) Importancia del uso para el derecho mercantil	118
2) Génesis de los usos	118

	PÁG.
3) Clases de uso	120
4) Significación del uso en el C. de Co.	121
5) Eficacia del uso frente a la ley	125
IV. Otras fuentes peculiares del tráfico mercantil	125
1) Diversos supuestos	125
2) Calificación jurídica	126
3) Condiciones generales de la contratación	127
V. El derecho común como subsidiario del especial de la materia mercantil	129
1) Carácter de la aplicación del derecho civil a los asuntos mercantiles	130
2) Reglas para la aplicación del derecho civil a los asuntos mercantiles	131

CAPÍTULO IV

ACTOS DE COMERCIO

I. Los actos de comercio como delimitadores de la materia mercantil	134
II. Evolución del concepto de acto de comercio	134
1) Valor relativo de las expresiones “sistema subjetivo” y “sistema objetivo”	135
2) Fases de la evolución del concepto de acto de comercio ...	136
III. Los actos de comercio en el sistema alemán	138
IV. Los actos de comercio en el sistema español	139
1) Exposición del sistema	139
A) Objetivación del derecho mercantil	139
B) Fórmula legal para la delimitación de la materia mercantil, contenida en el artículo 2º del C. de Co.	140
C) Interpretación del artículo 2º del C. de Co.	141
2) Crítica del sistema legal español	143
3) Ensayo de inducir un concepto unitario del acto de comercio	144
V. Los actos de comercio en el sistema francés	148
VI. La materia de comercio en el nuevo Código Civil italiano ...	149
1) Los actos de comercio en el Código de Comercio de 1882	149
2) La materia de comercio en el nuevo Código Civil de 1942	150
VII. Clasificación de los actos de comercio	152
VIII. Actos mixtos o unilaterales	152
1) Planteamiento del problema	153
2) Solución del problema en el derecho positivo español	155

CAPÍTULO V

LA EMPRESA MERCANTIL

	PÁG.
I. Significado de la empresa para el derecho mercantil	160
II. El concepto de empresa	162
1) La empresa como concepto económico	162
2) La empresa como concepto jurídico	163
A) Las construcciones jurídicas de la empresa	164
B) Identificación de los conceptos jurídico y económico de empresa	171
III. La empresa como conjunto de actividades, bienes patrimoniales y relaciones de hecho	172
1) El círculo de actividades de la empresa	172
2) El patrimonio de la empresa	174
A) La llamada “propiedad comercial”	174
B) La propiedad industrial, literaria y artística y otros derechos	177
C) Cosas corporales	178
D) Concepto doctrinal y concepto legal de mercadería	179
E) Concepto económico y concepto jurídico del dinero	181
F) Evolución histórica y preceptos legales protectores de la circulación mercantil	185
3) Relaciones de hecho de la empresa	188
A) Clientela	188
B) Expectativas	189
IV. La empresa como objeto del tráfico jurídico	190
1) Transmisión de la empresa como conjunto	190
A) Transmisión “inter vivos”	191
B) Transmisión “mortis causa”	193
2) Usufructo de la empresa	195
3) Prenda de la empresa	196
4) Arrendamiento de la empresa	199
V. El establecimiento como base física de la empresa	201
1) Concepto	201
2) Efectos jurídicos	201
3) Establecimiento principal y sucursales	202
VI. La contabilidad de la empresa mercantil	203
1) Misión de la contabilidad material	203
2) Ideas generales sobre el balance	204
3) Formación del balance	206
A) Valoración de los elementos del balance	206
B) Elementos a incluir en el balance	208

CAPÍTULO VI

DERECHO DE LA COMPETENCIA
Y SIGNOS DISTINTIVOS DE LA EMPRESA

	PÁG.
I. Ideas generales sobre la competencia mercantil	218
II. La protección de la empresa contra las restricciones de la competencia	219
1) Nociones generales sobre la legislación española	219
2) Supuestos legales de prácticas prohibidas	220
A) Prácticas restrictivas de la competencia basadas en la co- lusión (prácticas colusorias)	221
B) Prácticas restrictivas de la competencia constitutivas de abu- so de una posición dominante en el mercado (prácticas abusivas)	223
C) Casos concretos de prácticas prohibidas	225
3) Prácticas excluidas de la prohibición	225
4) Prácticas exceptuables	226
5) Las concentraciones de empresas	228
6) Las sanciones	229
7) Órganos establecidos para la aplicación de la ley sobre prác- ticas restrictivas	230
8) La regulación puramente administrativa de la disciplina del mercado	230
III. La protección de la empresa contra la competencia ilícita	231
1) Delimitación de la materia	232
2) Competencia prohibida	232
A) Prohibiciones contractuales de competir	233
B) Prohibiciones legales de competir	234
3) Competencia desleal	234
A) Generalidades	235
B) Fundamento de las disposiciones legales	236
C) La Ley de Propiedad Industrial de 16 de mayo de 1902	237
D) La competencia desleal en el Estatuto de la Publicidad de 15 de junio de 1964	240
IV. Los signos distintivos de la empresa	242
1) Nociones generales	242
2) Nombre comercial o firma	244
A) Origen y sistemas legislativos	244
B) Concepto. Derecho positivo español	245
C) Adquisición. Valor de la inscripción en el Registro	247
D) Transmisibilidad	249
E) Duración y caducidad	249
3) Rótulo del establecimiento. Concepto y reglamentación en dere- cho positivo	249

	PÁG.
4) Marcas	250
A) Origen	251
B) Concepto. Derecho positivo español	252
C) Adquisición. Valor de la inscripción en el Registro	253

CAPÍTULO VII

EL COMERCIANTE O EMPRESARIO MERCANTIL INDIVIDUAL

I. Concepto de comerciante o empresario mercantil individual ...	258
1) Comerciante o empresario mercantil individual	258
2) Significación de este concepto en los sistemas legales	259
3) El concepto de comerciante en el Código de Comercio	260
A) Capacidad legal para ejercer el comercio	261
B) Capacidad para ser comerciante y capacidad para actuar como comerciante	263
C) Personas capaces e incapaces para ejercer el comercio .	264
II. Ejercicio del comercio por persona casada	266
1) Regulación tradicional	266
2) Derecho comparado	267
3) Capacidad de la persona casada para el ejercicio del comercio	267
4) Efectos patrimoniales del ejercicio del comercio por persona casada	268
A) Síntesis de la nueva regulación legal	269
B) Importancia de las capitulaciones matrimoniales	269
C) Bienes que como mínimo quedan sujetos a las resultas del comercio ejercido por persona casada	271
D) otros bienes que pueden quedar obligados	275
E) Oposición y revocación del consentimiento	280
III. Prohibiciones para ejercer el comercio	281
1) Diferencia entre prohibición e incapacidad	282
2) Clasificación de las prohibiciones	283
A) Prohibiciones de derecho público (subjetivas)	283
B) Prohibiciones de derecho privado	283
IV. Ejercicio del comercio y habitualidad	284
1) Ejercicio del comercio	284
A) Criterio realista	284
B) Significado de la dedicación al comercio	285
2) La nota de habitualidad	287
V. Ejercicio del comercio en nombre propio	288

	PÁG.
VI. Aplicación casuística del concepto de comerciante	290
1) En la doctrina	290
A) Si son comerciantes los socios de una sociedad colectiva	290
B) Si es comerciante el comanditario	290
C) Si es comerciante el agente mediador	290
D) Si son comerciantes el Estado y las corporaciones de derecho público	291
2) En el Código de Comercio	291
3) No se incluyen los profesionales liberales	292
4) En lo fiscal	293
VII. Prueba, adquisición y pérdida del estado de comerciante	293
1) Prueba	293
2) Adquisición	294
3) Pérdida	294
A) Motivos subjetivos	294
B) Motivos objetivos	295