
Jaime Alberto Arrubla Paucar
Ramiro Bejarano Guzmán
Enrique Gaviria Gutiérrez
Álvaro Isaza Upegui
Bernardo Trujillo Calle
Carlos A. Velásquez Restrepo
Claudette Vernot



APLICACIÓN PRÁCTICA DEL DERECHO MERCANTIL

1ª edición

1999

BIBLIOTECA JURIDICA



COLEGIO DE ABOGADOS
DE MEDELLIN



ÍNDICE GENERAL

ALGUNAS PRECISIONES EN TORNO A LA NOCIÓN DE COMERCIANTE

Enrique Gaviria Gutiérrez

| | |
|--|----|
| I. El concepto legal de comerciante..... | 19 |
| II. La capacidad para ejercer el comercio..... | 22 |
| III. El ejercicio del comercio por otro | 23 |
| IV. El comerciante parcial..... | 24 |
| V. El comerciante social..... | 25 |
| VI. Objeto social y actividad real..... | 26 |
| VII. El comerciante sin ánimo de lucro..... | 28 |
| VII. La decadencia de la noción de comerciante..... | 32 |
| IX. Conclusión..... | 34 |
| X. La unificación del derecho de las obligaciones y los contratos..... | 35 |

LA FIDUCIA DE GARANTÍA Y FUENTE DE PAGO EN EL PROCESO CONCURSAL

Álvaro Isaza Upegui

| | |
|------------------------------|----|
| I. Apreciación personal..... | 40 |
| II. Negocio fiduciario | 42 |

| | |
|---|----|
| 1. Encargo fiduciario | 43 |
| 2. Fiducia mercantil | 43 |
| III. Patrimonio autónomo | 43 |
| IV. Fiducia de garantía | 46 |
| V. El proceso concursal..... | 48 |
| VI. Doctrina de la Superintendencia de Sociedades..... | 51 |
| 1ª. La fiduciaria no es titular de los bienes que constituyen el patrimonio autónomo, ni éste constituye un ente obligado al cumplimiento del contrato de fiducia..... | 52 |
| 2ª. La fiducia en garantía no puede equipararse dentro del concordato a las garantías o fuentes de pago simplemente personales..... | 53 |
| 3ª. Todos los acreedores del fiduciante, sin distinción alguna, deben hacerse parte en el proceso concursal o asumir los riesgos de su ausencia | 54 |
| 4ª. Cuando la fiduciaria paga, quien paga es el deudor | 57 |
| 5ª. La fiducia en garantía no se puede hacer valer separadamente por fuera del concordato del fiduciante sin autorización del Superintendente, so pena de ineficacia..... | 57 |
| 6ª. Una vez admitido el fiduciante a concordato, la fiduciaria se encuentra impedida para enajenar los bienes que constituyen el patrimonio autónomo | 60 |
| VII. Algunas reflexiones sobre la citada doctrina | 62 |
| 1. Recuperación de la tenencia por parte de la fiduciaria | 67 |
| 2. Aplicación del artículo 105 por interpretación extensiva | 68 |
| 3. La acción revocatoria del patrimonio autónomo | 69 |
| VIII. Efectos de la doctrina analizada | 70 |
| Bibliografía..... | 74 |



**LA RESPONSABILIDAD
EN EL CONTRATO DE FIDUCIA**

Jaime A. Arrubla Paucar

| | |
|---|-----------|
| La responsabilidad de la fiduciaria..... | 77 |
| El período precontractual..... | 78 |
| Especie de acción pauliana | 79 |
| Acción pauliana ordinaria | 79 |
| Los bienes fideicomitidos continúan en la prenda general de los acreedores del fiduciante | 79 |
| El período contractual..... | 80 |
| Concepto general | 80 |
| Naturaleza de las obligaciones de fiduciaria..... | 80 |
| Algunas de las diferentes obligaciones de la fiduciaria y el examen de la responsabilidad..... | 84 |
| El deber de cuidado y pericia..... | 84 |
| La obligación de representación | 87 |
| Obligación de transferencia de los bienes objeto del contrato a su terminación..... | 89 |
| Indelegabilidad | 90 |
| Extinción de responsabilidad..... | 91 |
| La participación de los interesados..... | 91 |
| Cláusulas eximentes de responsabilidad..... | 92 |
| Algunas de las diferentes posibilidades de utilización del instru- mento jurídico conocido como contrato de fiducia mercantil..... | 94 |
| La fiducia inmobiliaria | 94 |
| Función económica..... | 94 |
| Descripción de la operación | 96 |

| | |
|---|-----|
| Otras aplicaciones de la fiducia inmobiliaria | 97 |
| Fiduciaria de garantía | 99 |
| Antecedentes..... | 99 |
| Concepto | 99 |
| Función económica..... | 100 |
| Clases de fiducia en garantía | 101 |
| Mecanismos instrumentales..... | 101 |
| Problemática de la fiducia en garantía..... | 102 |
| Conclusiones..... | 102 |
| Bibliografía..... | 104 |

ADQUISICIÓN A NON DOMINO ESPECIALMENTE DE TÍTULO VALOR Y CHOQUE CON LA LEY PENAL

Bernardo Trujillo Calle

| | |
|---|-----|
| 1. La adquisición <i>a non domino</i> : noción y extensión..... | 109 |
| 2. Adquisición <i>a non domino</i> en el derecho común | 110 |
| 3. Adquisición <i>a non domino</i> en el campo del derecho cambiario.... | 114 |
| 4. Adquisición <i>a non domino</i> de títulos valores | 114 |
| El título valor | 115 |
| 5. Adquisición <i>a non domino</i> de títulos valores a la orden | 116 |
| 6. Adquisición <i>a non domino</i> de un título valor al portador..... | 122 |
| Una reciente ley resuelve en parte el problema..... | 126 |
| Quién es el primer adquirente del título valor al portador..... | 127 |
| Quién es tenedor de buena fe exenta de culpa..... | 128 |
| La adquisición <i>a non domino</i> y el Tribunal Superior de Medellín.... | 129 |
| La adquisición <i>a non domino</i> y la ley penal | 129 |

| | |
|---|-----|
| Una interpretación distinta de los textos citados | 131 |
| Conclusiones | 138 |

**LA MARCA NOTORIA: SU NEGOCIABILIDAD
Y OPERACIONES COMERCIALES A
LAS QUE PUEDE DAR ORIGEN**

Claudette Vernot

| | |
|--|-----|
| I. La notoriedad a la luz de la Decisión 344 del Acuerdo de Cartagena | 143 |
| A. Tendencia de la oficina competente en Colombia | 146 |
| B. Protección del signo notorio en la Convención de París..... | 148 |
| II. Aspecto económico de los bienes intangibles | 150 |
| A. Negociabilidad de la marca..... | 151 |
| B. Operaciones comerciales susceptibles de generarse | 154 |

**DE LAS OBLIGACIONES CON CODEUDOR SOLIDARIO
ANTE EL TRÁMITE CONCORDATARIO COLOMBIANO**

Carlos A. Velásquez R.

| | |
|---|-----|
| A. El régimen concursal anterior y las obligaciones solidarias..... | 162 |
| B. Régimen actual | 163 |
| 1. No se obliga a renunciar a la solidaridad..... | 165 |
| 2. Excepción al litisconsorcio | 166 |
| 3. Novación de obligaciones..... | 167 |
| a) Naturaleza jurídica de las normas concordatarias..... | 168 |
| b) Carácter supletivo de la novación en el concordato | 171 |
| c) Prevalencia del derecho sustancial..... | 172 |
| d) La novación dentro del concordato | 173 |
| e) Situación de los codeudores..... | 174 |

| | |
|---|-----|
| 4. Mecanismos de subrogación..... | 176 |
| 5. Beneficio probatorio para las obligaciones solidarias | 178 |
| 6. Iniciación de procesos ejecutivos en contra de los codeudores solidarios..... | 178 |
| a) Naturaleza jurídica del concordato | 179 |
| b) La doctrina actual | 180 |
| c) Crítica a la doctrina actual | 181 |
| d) Formulación de excepciones | 183 |
| 7. Alcance del artículo 100 de la Ley 222 de 1995 | 184 |

MEDIDAS CAUTELARES EN PROCESOS CONCURSALES

Ramiro Bejarano Guzmán

| | |
|---|-----|
| Introducción..... | 189 |
| I. Normas comunes a los trámites concursales..... | 190 |
| 1. De la aplicación exclusiva de la Ley 222 de 1995, en materia de medidas cautelares | 190 |
| 2. De la facultad de comisionar a jueces civiles, municipales y del circuito para la práctica de medidas cautelares..... | 191 |
| II. De algunos problemas prácticos en el concordato..... | 193 |
| 1. Del embargo y del secuestro..... | 193 |
| 2. De las medidas cautelares decretadas en procesos ejecutivos remitidos | 196 |
| 3. Del vacío cuando la medida cautelar ha sido decretada en procesos no ejecutivos | 198 |
| 4. Medidas cautelares en acciones revocatorias | 200 |
| 5. Levantamiento de las medidas cautelares..... | 202 |
| III. De algunos problemas prácticos en la liquidación obligatoria.... | 203 |
| 1. De los embargos y secuestros | 203 |

| | |
|---|-----|
| 2. De la regulación de las medidas cautelares en el trámite liquidatorio..... | 205 |
| 3. Levantamiento de medidas cautelares | 207 |
| 4. De las medidas cautelares en acciones revocatorias dentro del trámite de liquidación obligatoria | 208 |
| IV. De las medidas cautelares en procesos concursales de personas naturales y jurídicas diferentes a sociedades comerciales y civiles | 208 |
| a) Embargo de remanentes de procesos alimentarios | 209 |
| b) Fijación de alimentos congruos | 209 |
| c) Recursos..... | 209 |
| V. Conclusión..... | 210 |