

---

*Javier Tamayo Jaramillo*

*Ignacio Sanín Bernal*

*Jaime Alberto Arrubla Paucar*

*Enrique Gaviria Guitierrez*

*Humberto Jairo Jaramillo V.*

*Carlos Alberto Velásquez R.*

*Bernardo Trujillo Calle*

*Álvaro Isaza Upegui*

*Rodrigo Puyo V.*

*Saúl Sotomonte*

*Francisco Reyes Villamizar*

*Alberto Echavarría S.*

*Jorge H. Botero A.*

*Matthiw Mirow*

# EVOLUCIÓN DEL DERECHO COMERCIAL

1A EDICIÓN

1997

BIBLIOTECA JURIDICA



COLEGIO DE ABOGADOS  
DE MEDELLIN

---

# ÍNDICE GENERAL

## RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA DEL CONTRATO DE LEASING

*Javier Tamayo Jaramillo*

Introducción .....	27
1. Definición .....	27
2. Plan .....	28
<b>Capítulo primero.</b> <i>La responsabilidad civil entre las partes</i> .....	29
3. Como principio general .....	29
<b>Sección primera.</b> <i>Responsabilidad precontractual</i> .....	29
4. En el arrendamiento financiero puede haber responsabilidad precontractual tanto del proveedor como del arrendador o del arrendatario .....	29
<b>Sección segunda.</b> <i>Responsabilidad en caso de que el contrato sea nulo</i> .....	30
5. Puede suceder que el contrato de arrendamiento financiero devenga nulo.....	30
<b>Sección tercera.</b> <i>Responsabilidad por incumplimiento del contrato</i> .....	31
6. El deudor contractual responde frente a sus acreedores contractuales no sólo por el incumplimiento puro y simple de sus obligaciones contractuales, sino, también, por el incumplimiento moroso o imperfecto de las mismas .....	31

<b>Subsección primera. Responsabilidad entre proveedor y arrendador.....</b>	<b>31</b>
7. Legitimación en la causa.....	31
8. Pérdida de la cosa vendida.....	32
9. Incumplimiento puro y simple.....	32
10. Vicios redhibitorios y garantía de eficiencia.....	33
11. Evicción .....	33
<b>Subsección segunda. Responsabilidad entre arrendador y arrendatario.....</b>	<b>34</b>
I. Responsabilidad del arrendador .....	34
12. Incumplimiento puro y simple y mora.....	34
13. Obligación de que la cosa sea apta para el fin convenido.....	34
14. Responsabilidad por perturbaciones a la cosa arrendada.....	35
II. Responsabilidad del arrendatario.....	35
15. Responsabilidad como mandatario.....	35
16. Responsabilidad por pérdida de la cosa arrendada .....	36
17. Incumplimiento puro y simple o mora del arrendatario.....	36
<b>Subsección tercera. Responsabilidad entre proveedor y arrendatario.....</b>	<b>37</b>
18. Inexistencia de vínculo contractual entre arrendatario y proveedor .....	37
19. Legitimación frente al proveedor.....	37
<b>Capítulo segundo. La responsabilidad frente a terceros.....</b>	<b>38</b>
20. La responsabilidad frente a terceros.....	38
<b>Sección primera. Legitimación en la causa para demandar .....</b>	<b>38</b>
21. Valor de la cosa arrendada .....	38
22. Valor de los perjuicios adicionales .....	39
<b>Sección segunda. Determinación del responsable .....</b>	<b>39</b>
23. Determinación del responsable.....	39
24. La responsabilidad por el ejercicio de actividades peligrosas.....	39
25. Responsabilidad derivada del derecho de dominio .....	41
26. Responsabilidad por la ruina de los edificios .....	42
27. Responsabilidad civil derivada del contrato de transporte.....	43

**LA REFORMA TRIBUTARIA MODIFICA  
LA REFORMA SOCIETARIA**

**La Ley 222 de 1995 desde la óptica de la Ley 223 de 1995**

*Ignacio Sanín Bernal*

Algo parecido a una justificación .....	47
<b>Régimen societario se afecta con la reforma tributaria.</b>	
O de las necesarias relaciones entre las leyes 222 y 223 de 1995 .....	49
1. Exposición de los asociados frente a las obligaciones fiscales de las compañías.....	49
2. Distribución de utilidades gravables y no gravables.....	53
3. La renta presuntiva afecta el monto de los dividendos .....	58
4. Capitalización de cuentas del patrimonio.....	64
5. Dividendos contra saneamiento.....	65
6. La empresa unipersonal.....	68
7. Impuesto departamental de registro.....	69

**CONTRATOS DE DISTRIBUCIÓN**

*Jaime A. Arrubla P.*

I. Introducción .....	89
A. La distribución como fenómeno económico.....	89
B. La distribución como fenómeno jurídico .....	90
II. Los llamados contratos de distribución.....	94
A. Planteamiento del problema .....	94
B. Los contratos de distribución en derecho comparado.....	94
C. Los caracteres del contrato de distribución .....	97
D. El contrato de distribución en el derecho colombiano .....	98
III. La jurisprudencia sobre la agencia mercantil.....	99
A. Alcance de la doctrina sentada por la H. Corte Suprema de Justicia en octubre 31 de 1995.....	103
IV. Las cláusulas de exclusividad en los contratos comerciales .....	106

A. Antecedentes en el derecho colombiano .....	106
B. La discusión acerca de la validez de las cláusulas de exclusividad ...	107
C. La situación en Colombia a partir de la ley de competencia desleal..	112
V. El derecho de retención.....	113
A. El derecho de retención a las prestaciones del artículo 1324 del Código de Comercio.....	114
B. Sobre qué bienes puede recaer el derecho de retención .....	116

## **LA NUEVA REGULACIÓN DE LA COMPETENCIA DESLEAL**

*Enrique Gaviria Gutiérrez*

I. Nociones previas .....	119
1. Objeto de la ley .....	119
2. Prerrequisito básico .....	120
3. Competidores desleales .....	121
4. Terceros con acción.....	122
II. Concepto de competencia desleal.....	122
1. Fundamento. Noción de competencia.....	123
2. Diferentes situaciones de deslealtad.....	123
3. Clases de deslealtad.....	124
4. Fuentes normativas de la deslealtad .....	125
4.1. Disposiciones legales concretas .....	125
4.2. La costumbre mercantil.....	126
4.3 Los usos honestos.....	127
4.4 La buena fe comercial.....	127
5. Responsabilidad objetiva.....	128
6. Ausencia de daño .....	129
III. Casos particulares de competencia desleal .....	130
1. Actos de desorganización .....	130
2. Actos de confusión.....	130
3. Actos de engaño .....	130

## Índice General

---

4. Actos de descrédito .....	131
5. Actos de comparación .....	132
6. Actos de imitación.....	132
7. Explotación de la reputación ajena.....	133
8. Violación de secretos .....	134
9. Inducción a la ruptura contractual .....	135
10. Violación de normas .....	136
IV. Pactos de exclusividad.....	136
1. Desubicación de la norma .....	137
2. Alcance de la nueva norma .....	137
3. Derogación inoportuna.....	138
4. Conclusión.....	138
V. Acciones por competencia desleal .....	138
1. Acción declarativa y de condena .....	139
2. Acción preventiva o de prohibición .....	139
3. Legitimación activa ordinaria .....	139
4. Legitimación activa extraordinaria .....	139
5. Legitimación pasiva .....	140
6. Prescripción .....	140
VI. Síntesis de los cambios introducidos a la legislación anterior.....	140

### **DERECHO LABORAL FRENTE A LOS PROCESOS CONCURSALES, REMOCIÓN Y REINTEGRO DE LOS ADMINISTRADORES Y EL REVISOR FISCAL**

*Humberto Jairo Jaramillo V.*

Introducción .....	145
1. La prelación de créditos laborales en el ordenamiento jurídico colombiano.....	146
2. La presentación de créditos laborales en el concordato .....	147
3. Participación de los trabajadores en la junta provisional del concordato y liquidación obligatoria .....	148

4. Obligaciones de dar, hacer o no hacer diferentes al pago de sumas de dinero.....	149
5. Facultad de conciliación en la fórmula del concordato frente al derecho del trabajo .....	150
6. El proceso ejecutivo laboral frente al proceso concursal .....	151
7. Remoción y reintegro de los administradores y del revisor fiscal .....	153
8. Solución mediante sistemas de seguridad social para garantizar el pago de los derechos de los trabajadores en caso de insolvencia del empleador.....	155
9. Conclusiones.....	157
Recomendación.....	158
Bibliografía .....	159

## **EL NEGOCIO FIDUCIARIO COMERCIAL EN COLOMBIA**

*Carlos Alberto Velásquez Restrepo*

1. Antecedentes históricos .....	161
2. Desarrollo del negocio fiduciario en Colombia.....	163
3. De los negocios fiduciarios comerciales en Colombia.....	166
A. De la fiducia mercantil .....	167
1. Definición .....	167
2. Constitución .....	169
3. De la conformación de un patrimonio autónomo y de las obligaciones que se garantizan.....	170
4. Acciones reconstitutivas del patrimonio del deudor .....	170
5. Otros aspectos procesales relacionados con la fiducia mercantil.....	176
6. La fiducia mercantil y el concordato.....	181
7. Remoción del fiduciario .....	183
8. La responsabilidad del fiduciario .....	183
B. De los encargos fiduciarios.....	190
1. Definición de encargo fiduciario.....	190

- 2. Normatividad aplicable a los encargos fiduciarios ..... 191
- 3. El marco jurídico de las sociedades fiduciarias ..... 192
- 4. Modalidades del negocio fiduciario ..... 193

**LA FALTA DE SELLOS EN EL CHEQUE NO LO HACE INEXISTENTE  
FRENTE AL LIBRADOR. SÓLO IMPIDE EL SERVICIO DE CAJA**

*Bernardo Trujillo Calle*

Sentencia de la Corte sobre cheque librado sin los sellos registrados .....	197
Una opinión diferente.....	197
1. El caso. Síntesis .....	197
2. Su trámite ante el juzgado.....	197
Los fallos .....	198
Juzgado .....	198
Tribunal .....	198
Aclaración del voto.....	198
Corte .....	198
3. Análisis .....	199
4. Literalidad y formalismo cambiarios .....	200
4A. Literalidad .....	200
4B. Formalismo.....	202
5. Firma del cheque .....	203
6. La dualidad del cheque .....	205
A. Relaciones girador-banco .....	206
B. Relaciones tenedor-banco.....	207
C. Relaciones tenedor-girador .....	207
7. Qué valor tiene la cláusula .....	208
1. No es una cláusula cambiaria con efecto de requisito formal.....	209
2. ¿Será una cláusula de entrega bajo <i>conditio iuris</i> ?.....	209
3. No es una cláusula restrictiva de la negociabilidad.....	210
4. No es una cláusula condicional de la orden de pago.....	211

5. La cláusula es de origen contractual y válida respecto al derecho interno .....	211
Resumiendo .....	212
Conclusión .....	213

**LAS ACCIONES REVOCATORIAS  
EN EL NUEVO RÉGIMEN CONCURSAL**

*Álvaro Isaza Upegui*

Las acciones revocatorias en el nuevo régimen concursal .....	217
I. Acción pauliana .....	218
Características de la acción pauliana .....	218
La acción pauliana en el derecho colombiano .....	219
Elementos de la acción .....	220
Naturaleza jurídica de la acción pauliana .....	223
II. Acción pauliana concursal o revocatoria .....	224
Evolución de la acción revocatoria en el derecho comercial colombiano .....	225
Naturaleza jurídica de la acción revocatoria .....	227
Período de sospecha .....	230
Determinación de período de sospecha .....	230
III. La acción revocatoria en la ley 222 de 1995 .....	231
Legitimación para actuar .....	231
Partes .....	233
Competencia y procedimiento .....	236
Supuestos de la acción .....	236
Actos revocables .....	239
Efectos de la sentencia .....	246
Mejoras .....	247
Frutos .....	248
Deterioros .....	248

Situación de los subadquirentes y denuncia del pleito.....	249
Acumulación de pretensiones.....	251
Medidas cautelares.....	252
Prescripción de la acción revocatoria.....	252
La cosa juzgada.....	253
IV. Conclusiones.....	254
V. Evocando a Ripert.....	255
Reintegración del patrimonio. Acción revocatoria. Cuadro comparativo según ley 222 de 1995.....	257
Bibliografía.....	260

**LOS CONFLICTOS DE INTERÉS EN  
LA ACTIVIDAD MERCANTIL**

*Rodrigo Puyo V.*

Introducción.....	263
1. Aproximación a la noción.....	264
2. Antecedentes.....	265
2.1. En el área civil.....	265
2.2. Posteriormente la ley 155 de 1959.....	265
2.3. El Código de Comercio.....	265
2.4. En las sociedades comerciales.....	265
2.5. En el año 1982.....	266
2.6. Ley 222 de 1995.....	267
3. Fundamentos constitucionales.....	267
4. Marco normativo de los conflictos de interés en las materias.....	268
4.1. Legislación financiera.....	268
4.2. Adopción de códigos de ética.....	272
5. Legislación bursátil.....	272
5.1. Definición.....	272

5.2. Principios orientadores .....	273
5.3. Bolsas de valores .....	274
5.4. Comisionistas de bolsa .....	274
Conclusiones .....	275

**INSPECCIÓN, VIGILANCIA Y CONTROL  
DE LAS SOCIEDADES COMERCIALES**

*Saúl Sotomonte*

Introducción .....	281
I. Marco teórico y conceptual .....	282
A. Desarrollo del sistema capitalista .....	282
B. El desarrollo del intervencionismo estatal.....	282
C. El régimen contractual y el esquema político .....	284
a) Régimen de capitalismo competitivo de mercado .....	285
b) Régimen de socialismo centralizado.....	286
c) Estado intervencionista o social de derecho .....	286
D. Naturaleza de las sociedades comerciales.....	287
II. El desarrollo del sistema colombiano .....	288
A. Etapa preliminar .....	288
B. La reorientación del sistema .....	289
C. La concreción teórica de un modelo .....	290
III. La superintendencia de sociedades .....	291
A. Génesis de la institución .....	291
B. Una nueva orientación .....	292
a. El régimen de los concordatos preventivos obligatorios .....	292
b. La creación de la Comisión Nacional de Valores .....	292
c. La reestructuración administrativa .....	293
C. El régimen vigente de Inspección, vigilancia y control .....	294
a. Los diversos niveles .....	295
1. Inspección .....	295

## Índice General

---

2. Vigilancia.....	296
3. Control.....	296
b. Atribuciones jurisdiccionales .....	297
1. Autorización de las reformas estatutarias.....	297
2. La suscripción de acciones.....	298
3. Los estatutos sociales.....	298
4. Los presupuestos de la ineficacia .....	299
c. El trámite de los concursos .....	300
d. Reestructuración de la Superintendencia de Sociedades .....	300
Conclusiones .....	301
Bibliografía .....	303

### **FUSIÓN DE SOCIEDADES**

*Francisco Reyes Villamizar*

Introducción .....	305
1. Concentración y colaboración.....	308
2. Consideraciones económicas .....	311
2.1. Aspectos relativos a la competencia .....	314
3. Definición .....	319
4. Efectos fundamentales.....	321
4.1. Traspaso en bloque de patrimonios.....	322
4.2. Extinción de las sociedades fusionadas .....	322
4.3. Traslado de socios o accionistas de las sociedades fusionadas a la fusionante .....	324
4.4. Responsabilidad por obligaciones anteriores y respon- sabilidad hacia el futuro.....	325
5. Hipótesis de improcedencia de la fusión .....	325
5.1. Fusión de sociedades en liquidación.....	326
5.2. Fusión de sociedades con sucursales de sociedades extranjeras.....	327

5.3. Fusión de sociedades con empresas industriales y comerciales del Estado .....	329
6. Clases de Fusión .....	329
6.1. Fusión creación .....	329
6.2. Fusión absorción .....	330
6.3. Fusión impropia y reconstitución .....	334
6.4. Casos especiales de fusión .....	338
7. Proceso de fusión .....	343
7.1. Fase preparatoria .....	344
7.2. Fase decisoria .....	345
8. Formalización del acuerdo de fusión .....	360
9. Protecciones que se derivan de la fusión .....	361
9.1. Garantías para los acreedores.....	362
9.2. Garantías para los accionistas o socios .....	364
Bibliografía .....	366

**ACCIONES CON DIVIDENDO  
PREFERENCIAL Y SIN DERECHO DE VOTO**

*Alberto Echavarría S.*

1. Introducción.....	371
2. Clasificación de las acciones según la doctrina.....	373
3. Las acciones con dividendo preferencial y sin derecho de voto en la legislación colombiana .....	375
4. Características de las acciones con dividendo preferencial y sin derecho de voto.....	376
Órgano social que tiene competencia para emitir acciones con dividendo preferencial y sin derecho de voto .....	378
Características del dividendo de las acciones con dividendo preferencial y sin derecho de voto .....	379
Derecho excepcional de voto.....	379
Derecho de retiro.....	381

Asamblea de titulares de acciones preferentes.....	381
Intereses de mora.....	382
Quórum y mayorías.....	382
Reuniones de segunda convocatoria o por derecho propio.....	384
5. Derecho comparado.....	384
Denominación.....	385
Finalidades perseguidas.....	385
Requisitos de emisión.....	385
Monto legal máximo.....	385
Formalidades de suscripción.....	386
Derechos económico-patrimoniales.....	386
Conclusión.....	387

## **PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DEL CONSUMIDOR**

*Jorge H. Botero A.*

Introducción.....	391
1. Abusos contra los consumidores.....	391
2. Economía de mercado y derecho del consumo.....	394
2.1. Miopía de los consumidores.....	395
2.2. El mercado no es idóneo para preservar intereses colectivos difusos.....	395
2.3. La elección correcta del consumidor puede implicar un costo individual excesivo.....	396
2.4. La eficacia <i>ex-post</i> del mercado.....	397
2.5. El desequilibrio de la relación de consumo.....	397
3. Justificación del derecho de los consumidores.....	398
Responsabilidad basada en la culpa.....	398
Relatividad de los efectos del contrato.....	399
La teoría de los vicios redhibitorios.....	399
El principio de la autonomía de la voluntad.....	399
La prueba de la relación causal entre uso del producto y daño.....	400

La subjetividad del acceso a la justicia .....	401
La internacionalización de los flujos de bienes y servicios .....	401
4. La normatividad internacional aplicable.....	402
4.1. Seguridad física de los consumidores.....	402
4.2. Protección de sus intereses económicos .....	403
4.3. Compensación en caso de daños .....	405
4.4. Mecanismos especiales de distribución.....	405
4.5. Programas de educación e información .....	405
5. El derecho de los consumidores en el derecho colombiano.....	406
5.1. El marco constitucional .....	406
5.2. Estatuto del Consumidor .....	407
5.3. Usuarios de servicios públicos domiciliarios.....	407
5.4. Tutela de la competencia leal .....	409
5.5. Protección de los usuarios de servicios financieros.....	410
5.6. Ligas y asociaciones de consumidores.....	411
5.7. Normatividad legal complementaria .....	411
5.8. Proyectos de ley en curso.....	412
6. Los principales temas del derecho de los consumidores.....	413
6.1. La relación objeto de tutela legal específica .....	413
6.2. Responsabilidad del fabricante o proveedor por los daños que padezca el consumidor .....	414
7. Solución de conflictos.....	418
7.1. Mecanismos extrajudiciales.....	418
7.2. Mecanismos judiciales.....	418

**LA CODIFICACIÓN DEL DERECHO  
COMERCIAL EN LOS ESTADOS UNIDOS**

*Matthiw Mirow*

I. Introducción.....	421
II. Origen del Código Uniforme de Comercio.....	421
III. Ámbito del Código Uniforme de Comercio .....	422

## Índice General

---

IV. Estructura del Código.....	423
V. Interpretación del Código.....	424
VI. Proceso de escribir el Código.....	427
VII. Características inusuales del Código.....	429
VIII. Conclusión.....	430