

340 C.7
EJ7
T.5

JOAQUÍN GARRIGUES

CURSO DE DERECHO MERCANTIL

Tomo V

Reimpresión de la séptima edición



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1987



ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO XLI

DERECHO DE LAS QUIEBRAS Y DE LAS SUSPENSIONES DE PAGOS

	PÁG.
I. Concepto y naturaleza del derecho de quiebras	5
1. Fundamento de las normas sobre la quiebra	5
2. La quiebra como procedimiento de ejecución	6
3. Aspectos formal y material del derecho de quiebras	7
II. Antecedentes históricos y sistema del derecho español	10
1. Derecho romano	10
2. Derecho intermedio y derecho moderno	11
3. Derecho vigente	13
4. Reforma del derecho vigente	16
III. Los supuestos de la quiebra	18
1. Sistemas legales sobre las causas de apertura de la quiebra	18
2. Sistema legal español	21
A) Cualidad de comerciante	21
B) Sobreseimiento en el pago de las obligaciones	22
C) Declaración judicial de la quiebra	26
IV. Las clases de quiebra	28
1. Ideas generales	28
2. Quiebra fortuita	30
3. Quiebra culpable	30
4. Quiebra fraudulenta	31
A) Presunciones <i>juris et de iure</i> : artículos 890 y 892, § 1	31
B) Presunciones <i>iuris tantum</i>	31
5. La complicidad en la quiebra fraudulenta	32
V. Los efectos de la declaración de quiebra	32
1. Efectos de la quiebra sobre el deudor	33
A) Relativos a su situación personal	33
B) Relativos a su situación patrimonial	33
2. Efectos de la quiebra sobre los acreedores	37
A) La masa de acreedores	37

B) Modificaciones de los créditos en particular	40
C) Efectos de la quiebra sobre los contratos bilaterales pendientes de ejecución	45

CAPÍTULO XLII

DERECHO DE LAS QUIEBRAS
Y DE LAS SUSPENSIONES DE PAGOS (Continuación)

VI. La masa de la quiebra	49
1. Concepto	49
2. Delimitación de la masa	50
3. Reintegración de la masa	53
A) Sistema de retroacción absoluta	54
B) Sistema de retroacción relativa	55
C) Sistema mixto (español)	55
D) Naturaleza jurídica de las acciones de impugnación	60
4. La reducción de la masa	62
A) La reivindicación especial de la quiebra (<i>separatio ex iure domini</i>) Artículos 908 y 909 del C. de Co.	62
B) Supuestos concretos	64
C) La separación de bienes por ciertos acreedores	71
D) Las deudas de la masa	73
VII. Los órganos de la quiebra	74
1. Ideas generales	74
2. Órganos de dirección, vigilancia y jurisdicción	75
3. Órganos de administración y representación de la quiebra ..	76
4. Órgano deliberante	78
VIII. Las operaciones de la quiebra	80
1. Ideas generales	80
2. Operaciones preparatorias	81
A) El desapoderamiento del deudor común	81
B) La administración de los bienes de la quiebra	81
C) La reintegración de la masa	81
3. Operaciones de liquidación del activo	81
4. Operaciones de liquidación del pasivo	82
A) Examen y reconocimiento de créditos	83
B) Graduación de créditos	83
C) Pago de los créditos	87
IX. Soluciones de la quiebra	88
1. En general	88
2. El convenio en especial	89

	PÁG.
A) Concepto y naturaleza del convenio	89
B) La tramitación del convenio	91
C) Efectos del convenio	93
D) La oposición a la aprobación, la nulidad y la rescisión del convenio	94
X. Rehabilitación del quebrado	98
XI. Normas especiales de la quiebra de las sociedades mercantiles	99
1. Principios comunes a todas las sociedades	99
A) Capacidad para quebrar	99
B) Efecto disolutivo de la sociedad	100
C) Posición de los socios	100
2. Quiebra de una sociedad colectiva o comanditaria	101
A) Comunicación de la quiebra social a los socios	101
B) Reglas para la aplicación del artículo 923	101
3. Quiebra de una sociedad anónima	102
A) Masa activa	103
B) Representación de la sociedad durante la quiebra	103
C) El convenio	103
4. Quiebra de una sociedad de seguros	104
XII. Quiebra de una herencia	104

CAPÍTULO XLIII

DERECHO DE LAS QUIEBRAS
Y DE LAS SUSPENSIONES DE PAGOS (conclusión)

XIII. Antecedentes y concepto legal de la suspensión de pagos	107
1. Código de Comercio	108
2. Ley de 26 de julio de 1922	108
3. Quiebra y suspensión de pagos	110
XIV. Los supuestos de la suspensión de pagos	111
1. Cualidad de comerciante	111
2. Solicitud del deudor	112
3. Declaración judicial	112
XV. Efectos de la declaración de suspensión de pagos	114
1. Efectos sobre el deudor	114
2. Efectos sobre los acreedores	115
XVI. La masa de la suspensión de pagos	117
XVII. Los órganos de la suspensión de pagos	119
1. Órgano de dirección, vigilancia y jurisdicción	119
A) Facultades de índole jurisdiccional	120
B) De índole administrativa	120

	PÁG.
2. Órgano de control de la administración	121
3. Órgano deliberante	123
XVIII. El convenio en la suspensión de pagos	124
1. Concepto y naturaleza del convenio en la suspensión de pagos	125
A) La deliberación del convenio	125
B) Aprobación judicial	127
2. Efectos del convenio	127
A) De derecho procesal	127
B) De derecho material	127
3. La oposición a la aprobación, la nulidad y la rescisión del convenio	128
XIX. De la suspensión de pagos y de las quiebras de las compañías y empresas de ferrocarriles y demás obras públicas	130

CAPÍTULO XLIV

CONCEPTO Y SISTEMA DEL DERECHO MARÍTIMO

I. Proceso formativo del derecho marítimo	135
1. Formación separada del derecho marítimo	135
2. Sus fuentes peculiares	136
3. La Ordenanza francesa de 1681	138
4. Consecuencia de la codificación napoleónica	138
5. Significación de la incorporación legislativa del derecho marítimo al derecho mercantil terrestre	139
II. Concepto del derecho marítimo	141
III. Fuentes e interpretación	143
1. Fuentes	143
2. Interpretación	148
IV. Notas del derecho marítimo	148
1. Supuesto tradicionalismo y estabilidad	148
2. Universalidad y cosmopolitismo	150
V. Unificación del derecho marítimo	150
VI. Sistema del derecho marítimo	153

CAPÍTULO XLV

EL BUQUE Y LOS DERECHOS SOBRE EL BUQUE

I. Concepto del buque en derecho positivo	157
II. Naturaleza jurídica del buque	158

	PÁG.
1. El buque como cosa	158
2. El buque como cosa compuesta	159
3. El buque como cosa mueble	160
III. El buque como objeto del derecho de propiedad	162
1. Adquisición de la propiedad de un buque	163
A) Principios generales	164
B) Adquisición por usucapión	164
C) Adquisición del buque por abandono	165
2. Condominio de un buque	166
A) Ideas generales	166
B) Sistema legal español	167
C) Reglamentación del condominio	169
IV. El buque como objeto del derecho real de hipoteca	170
1. Antecedentes y sistemas legislativos	170
2. Derecho positivo español	171
A) El contrato	172
B) Derecho real de hipoteca	173
V. Registro de buques	176
1. Antecedentes y sistema del derecho vigente	176
2. Significación privada del Registro	177
3. Organización y procedimiento	179
4. La publicidad material del Registro	179
5. Clases de inscripción	181
VI. Los derechos de crédito de los acreedores marítimos	182
1. Antecedentes y sistemas legislativos	182
A) Sistema francés	183
B) Sistema germano	184
2. Sistema del derecho español	185
VII. Convenio internacional sobre unificación de ciertas reglas relativas a los privilegios e hipotecas marítimas	188
VIII. Clasificación de los buques (sociedades de clasificación)	191
1. Necesidad y utilidad de la clasificación	191
2. Significación jurídica de la clasificación	193
A) El valor del certificado	193
B) Responsabilidad por la clasificación	193

CAPÍTULO XLVI

EL COMERCIANTE MARÍTIMO

I. Formación histórica del concepto de comerciante marítimo	196
II. El comerciante marítimo referido al concepto legal de naviero	200

III. Examen de la responsabilidad especial del naviero y del propietario del buque	204
1. Supuestos de responsabilidad	204
2. Personas obligadas	206
3. Extensión de la responsabilidad (sistemas legales)	207
A) Sistema de la ejecución real (sistema alemán)	208
B) Sistema de la suma de responsabilidad (sistema inglés)	209
C) Sistema de la responsabilidad por el valor (sistema norteamericano)	209
D) Sistema del abandono (sistema latino)	209
4. Sistema de nuestro Código de Comercio	211
A) Sistema de la limitación <i>ad valorem</i>	211
B) Sistema de abandono	211
IV. Convenio internacional para la unificación de las reglas sobre la limitación de responsabilidad de los propietarios de buques ...	216

CAPÍTULO XLVII

AUXILIARES Y AGENTES DEL NAVIERO

I. Ideas generales y clasificación	220
II. El gestor naval	222
1. Naturaleza legal del gestor del naviero	222
2. Capacidad	224
3. Carácter de su nombramiento	224
4. Extensión del poder	225
5. Obligaciones	226
III. Consignatarios y agentes del naviero	227
IV. Corredores intérpretes de buques	231
V. El capitán del buque	231
1. Concepto tradicional y concepto moderno	231
2. El cargo de capitán	233
A) Capacidad del capitán	234
B) El poder de mando del capitán	235
C) Obligaciones del capitán como jefe del buque	237
3. Relaciones entre el capitán y el naviero y de estos con terceras personas	240
A) Carácter y ámbito de la representación del capitán según el C. de Co.	242
B) Efectos jurídicos de la representación del naviero por el capitán	245
C) Responsabilidad del naviero por los actos ilícitos del capitán	247

	PÁG.
VI. Oficialidad del buque	250
1. Piloto	250
A) Concepto	250
B) Capacidad	251
C) Obligaciones	251
2. Contramaestre	252
3. Maquinistas	252
VII. El sobrecargo	253
VIII. La dotación del buque	254

CAPÍTULO XLVIII

CONSTRUCCIÓN Y COMPRAVENTA DE BUQUES,
VENTAS MARÍTIMAS

I. Contrato de construcción	260
1. Formas y naturaleza jurídica	261
2. Contenido del contrato	264
A) Obligaciones del constructor	264
B) Obligaciones del adquirente del buque	265
II. Venta de un buque	265
1. Elementos del contrato	265
A) Sobre la capacidad de los contratantes rige el derecho civil	266
B) Objeto	267
C) Forma	267
2. Venta voluntaria	268
3. Venta forzosa	270
III. Ventas marítimas	271
1. Venta sobre nave designada	272
A) Designación del buque	273
B) Embarque sobre el buque designado	273
C) Transporte y entrega	273
2. Venta al embarque	274
A) Embarque	274
B) El transporte	275
C) La entrega	275
3. Venta "Cif"	275
A) Obligaciones del vendedor	277
B) Obligaciones del comprador	279

CAPÍTULO XLIX

CONTRATO DE FLETAMENTO

	PÁG.
I. Evolución histórica y concepto moderno	284
II. Clases de fletamento	290
1. Fletamento de un buque por entero	293
2. Fletamento parcial de un buque	294
III. Elementos del contrato	296
1. Elementos personales	296
2. Elementos reales	297
IV. Documentación del contrato	298
1. La póliza de fletamento	300
A) Relativos a los elementos personales	300
B) Relativos a los elementos reales	300
C) Relativos a la ejecución del contrato	301
2. El conocimiento de embarque	301
A) Evolución histórica y significación moderna	301
B) Requisitos y expedición del conocimiento	303
C) El conocimiento como título probatorio	306
D) El conocimiento como título de crédito	308
E) El conocimiento como título de tradición	309
3. Las "órdenes de entrega" (<i>delivery order</i>)	309
V. Contenido del contrato	309
1. Obligaciones del fletante (porteador)	310
A) Antes de emprender el viaje	311
B) Durante el viaje	311
D) Después del viaje	313
2. Obligaciones del fletador	314
A) Antes del viaje	314
B) Durante el viaje	315
C) Después del viaje	315
VI. Rescisión del contrato	319
1. Rescisión <i>ex lege</i>	319
2. Rescisión a petición del fletador	319
3. Rescisión a petición del fletante	320
VII. Examen especial de la responsabilidad del fletante	320
1. Planteamiento	320
2. La responsabilidad legal del fletante	322
3. Modificación convencional de la responsabilidad del fletante	324
A) Los hechos	324
B) Clasificación de las cláusulas	324
C) El problema de su validez	326

	PÁG.
VIII. Contrato de subfletamento	329
IX. Contrato de pasaje	329
1. Antecedentes y concepto	329
2. Notas características	331
3. Contenido del contrato	332
A) Obligaciones de la empresa de navegación	332
B) Obligaciones del pasajero	333
X. Contrato de remolque	333

CAPÍTULO L

CONTRATO DE SEGURO MARÍTIMO

I. Concepto y clases	336
1. Concepto	336
2. Clases	338
II. Los elementos del contrato	339
1. Las partes contratantes	339
A) El asegurador y su personal	339
B) El tomador del seguro	339
2. La forma del contrato	341
3. El objeto del contrato	342
A) Del interés en el seguro marítimo	342
B) Intereses asegurables en particular	344
C) Seguros con indeterminación del objeto asegurado	346
4. El riesgo en el seguro marítimo	347
A) Ideas generales	347
B) Riesgos cubiertos por el seguro marítimo	349
C) Riesgos excluidos legalmente	351
D) Riesgos excluidos contractualmente	352
5. La duración del seguro	353
A) Seguro por tiempo determinado	354
B) Seguro por viaje determinado	354
6. La prima	354
7. La suma asegurada	355
III. El contenido del contrato	356
1. Obligaciones del tomador del seguro	356
2. Obligaciones del asegurador	357
IV. La indemnización en el seguro marítimo	358
1. La acción de avería	358
A) Seguro del buque	358
B) Seguro de la carga	360

C) Efectos de la avería común sobre el seguro	361
D) Cálculo de la indemnización	361
E) Ejercicio de la acción de avería	364
2. La acción de abandono	365
A) Concepto, origen y naturaleza jurídica	365
B) Sinistros que autorizan para ejercer el derecho de abandono	366
C) Cosas que pueden ser abandonadas	370
D) Ejercicio de la acción de abandono	371
E) Efectos jurídicos del abandono	371
V. De la nulidad y rescisión del contrato de seguro marítimo	372
1. Nulidad	372
A) Nulidad por consecuencia de la prohibición del seguro doble	372
B) Nulidad por ilicitud del interés asegurado	373
C) Nulidad por falta de puesta en riesgo	374
D) Nulidad por alteración del riesgo	374
E) Nulidad por falsedad en la declaración del asegurado ..	375
2. Rescisión	375
VI. El reaseguro marítimo	375
1. Su significación moderna	375
2. Formas de explotación	376
A) Reaseguro particular	376
B) Convenio general de reaseguro	377

CAPÍTULO LI

CONTRATO DE PRÉSTAMO A LA GRUESA

I. Antecedentes, concepto y naturaleza jurídica	379
1. Antecedentes	379
2. Concepto y naturaleza jurídica	381
II. Clases de préstamo a la gruesa	383
1. Por las cosas sobre que recae	383
2. Por el momento en que se hace	383
III. Elementos del contrato	384
1. Elementos reales	384
2. Elementos formales	386
A) Forma escrita	386
B) Requisitos del documento	386
C) Forma de designación del titular del crédito	387
IV. Contenido del contrato	387
1. Cumplimiento de la condición de feliz arribo <i>salva eunte nave</i>	388
2. Llegada del buque a su destino, pero con avería	389
3. Falta de llegada del buque a su destino	390
4. Reducción del capital del préstamo	391

CAPÍTULO LII

DE LOS RIESGOS, DAÑOS Y ACCIDENTES
DEL COMERCIO MARÍTIMO

	PÁG.
I. Avería en general (concepto y clases)	396
II. Antecedentes históricos, concepto y fundamento jurídico de la avería común	397
1. Antecedentes históricos	397
2. Concepto	399
A) Definición legal de la avería común	399
B) Requisitos del acto de avería	400
3. Fundamento jurídico de la avería común	402
III. Los casos legales de avería común	406
1. Averías-daños relativas al buque	406
2. Averías-daños relativos a la carga	407
3. Averías-gastos relativos al buque	407
4. Averías-gastos relativos a la carga	408
5. Averías-gastos relativos al buque y a la carga juntamente .	409
IV. La contribución a la avería	409
1. Justificación y calificación de la avería	410
2. Liquidación de la avería. (Determinación de la masa acreedora y de la masa deudora)	411
3. Distribución de la avería	413
V. Reglas de York y Amberes de 1974 sobre avería común	414
VI. Avería particular	418
1. Concepto	418
A) Averías-daños relativos al buque	418
B) Averías-daños relativos al cargamento	418
C) Averías-gastos	419
VII. La arribada forzosa	419
1. Concepto	419
2. Naturaleza jurídica	420
VIII. El abordaje	420
1. Concepto	420
2. Reglamentación legal	421
A) Abordaje fortuito	422
B) Abordaje culpable	423
IX. El naufragio	425
1. Concepto	425
2. Reglamentación legal	426
X. La asistencia y el salvamento	426
1. Concepto	426
2. Convenio Internacional de Bruselas (23 de septiembre de 1910)	428
3. El régimen legal vigente (Ley de 24 de diciembre de 1962)	430
XI. Responsabilidad por daños debidos a contaminación	430