

JOSE IGNACIO NARVAEZ GARCIA



INTRODUCCION
AL
DERECHO MERCANTIL

EDICIONES BONNET & CIA., S. EN C.
BOGOTA, D. E. — COLOMBIA

INDICE GENERAL

CAPÍTULO I

BREVE RESEÑA HISTORICA DEL DERECHO MERCANTIL

A. EXPLICACION PREVIA	1
1. Relaciones mercantiles en la antigüedad	2
2. Roma careció de Derecho Mercantil autónomo	3
B. SURGIMIENTO DEL DERECHO MERCANTIL	5
1. Autoridad puramente teórica del Estado	5
2. Legislaciones de las ciudades libres	7
3. Desenvolvimiento del tráfico mercantil a partir de Las Cruzadas	9
4. Mercados y ferias	10
5. Corporaciones de mercaderes	11
6. Jurisdicción consular	12
7. Carácter internacional de las instituciones en la Edad Media	13
8. La Lex mercatoria	14
9. Ordenanzas de Bilbao	15
10. Formación de los grandes Estados y nacionalización del Derecho Mercantil	17
11. Proclamación de la libertad de comercio	19
12. El movimiento codificador	20

CAPÍTULO II

EVOLUCION DEL DERECHO MERCANTIL EN COLOMBIA

A. ANTECEDENTES	21
1. Epoca colonial	21
2. Gran Colombia	22
3. Nueva Granada	23
B. PRIMER CODIGO DE COMERCIO	23
1. Confederación Granadina	23
2. Estados Unidos de Colombia	24
3. Código de Comercio Marítimo	24
4. Código de Comercio Terrestre del Estado Soberano de Panamá ..	24

C. SEGUNDO CODIGO DE COMERCIO	25
D. TERCER CODIGO DE COMERCIO	26
1. Denominación	26
2. Estructura	26
3. Gestación del nuevo código	27
a. Etapa de proyectos dispersos	27
b. Etapa de un proyecto integrado	27
c. Etapa de revisión del proyecto de 1958	30
d. Etapa de controversia sobre el alcance de la revisión	32
e. Etapa de recapitulación y ajuste finales	34
4. Documentación	34
5. Reglamentos	37
6. Corolario	37

CAPÍTULO III

FUNCION Y CARACTERISTICAS DEL DERECHO
MERCANTIL

A. UNIDAD ORGANICA DEL DERECHO	39
1. Contenido del Derecho Civil	40
2. Ambito del Derecho Comercial	41
B. DELIMITACION DEL DERECHO MERCANTIL	42
1. Derecho de los comerciantes	43
2. Derecho de los actos de comercio	43
3. Derecho Comercial como sistema mixto	44
4. Derecho de las relaciones económicas	44
5. Derecho de los actos realizados en masa	45
6. Derecho de las empresas	46
7. Derecho de los negocios	47
8. Derecho de la circulación de la riqueza	48
C. LA MATERIA MERCANTIL	48
1. Arbitrio legislativo	48
2. Actividades civiles y actividades comerciales	49
3. Actividades comerciales y expansión del Derecho Mercantil	50
4. Elementos implícitos en toda actividad comercial	57
a. Mediación	52
b. Lucro o ánimo de lucrarse	52
5. Diversas modalidades de mediación con ánimo de lucro	52
a. Comercio por mayor	52
b. Comercio por menor o al detal	53
c. Comercio interior	54
d. Comercio exterior	54
e. Comercio terrestre	54
f. Comercio marítimo	54

g. Comercio por cuenta propia	55
h. Comercio por cuenta ajena	55
i. Comercio franco	55
6. Definición del Derecho Mercantil Colombiano	55
7. Importancia del Derecho Mercantil	56
8. Características del Derecho Mercantil	56
a. Es especial	56
b. Tiende a ser de naturaleza mixta	58
c. Es internacional o cosmopolita	59
d. Es de formación consuetudinaria	60
e. Es progresivo o expansible	60
f. Tiende a la uniformidad internacional	61
9. Método de exposición del Derecho Mercantil	63

CAPÍTULO IV

AUTONOMIA Y NUEVOS HORIZONTES DEL DERECHO COMERCIAL

A. CLASIFICACION GENERAL DE LAS LEGISLACIONES	65
1. Sistema o grupo latino-europeo	65
2. Sistema o grupo germánico	65
3. Sistema o grupo anglo-norteamericano	66
4. Sistema o grupo latino-americano	66
B. ESTADOS DE DERECHO PRIVADO UNIFICADO Y ESTADOS DE DERECHO PRIVADO DIFERENCIADO	66
1. Legislaciones unificadas	67
a. Sistema anglo-norteamericano	67
b. Unificación en Suiza	69
c. Unificación en Italia	69
d. Unificación en Holanda	70
e. Unificación en Polonia	70
2. Dualidad de códigos	71
C. CONTROVERSIA ACERCA DE LA AUTONOMIA DEL DERECHO MERCANTIL	71
1. Argumentos en pro de la unidad del derecho privado o fusión de los códigos civil y de comercio	73
2. Razones en favor del dualismo o de la autonomía del Derecho Mercantil	74
3. Conclusiones	76
D. OTRAS SOLUCIONES DE LA TENDENCIA UNIFICADORA	77
1. Código Unificado de las obligaciones	77
2. Código de las Relaciones Económicas	78
3. Derecho Económico	78

E. DERECHO DE LA INTEGRACION	81
1. Integración fronteriza	82
2. Preferencias aduaneras	83
3. Zona de libre comercio	83
4. Unión aduanera	84
5. Mercado común	85
6. Comunidad económica	86
7. Integración económica total	87
8. Uniformidad jurídica	87

CAPÍTULO V

FUENTES DEL DERECHO MERCANTIL

A. TITULO PRELIMINAR DEL CODIGO DE COMERCIO	93
1. Contenido	93
2. Importancia	95
a. Relaciones y situaciones mercantiles	95
b. Preceptos que integran la ley mercantil	96
c. La ley civil es fuente subsidiaria del Derecho Mercantil	96
B. FUENTES EN GENERAL	98
1. Formales o en sentido propio	98
2. Materiales o reales	98
3. Cognoscitivas o históricas	98
C. FUENTES FORMALES DEL DERECHO MERCANTIL	98
1. Ley mercantil	98
a. Clasificación de los ordenamientos legales	99
b. Normas imperativas y dispositivas	103
1) Dispositivas por vía principal	103
2) Dispositivas por vía supletiva	103
c. Aplicación de normas por analogía	104
d. Normas de la legislación civil	105
e. Estipulaciones contractuales	106
f. Tratados o convenciones internacionales ratificados	107
2. Costumbre mercantil	108
a. Costumbres normativas	109
b. Costumbres interpretativas o convencionales	109
c. Clasificaciones de la costumbre	110
d. Funciones que cumple la costumbre mercantil	111
e. Condiciones de la costumbre como norma de derecho	112
f. Prueba de los hechos constitutivos de la costumbre	114
g. Prueba de la costumbre mercantil extranjera	116
h. Prueba de la costumbre mercantil internacional	116

D. FUENTES MATERIALES O IMPROPIAS DEL DERECHO MERCANTIL	117
1. Jurisprudencia mercantil	117
2. Principios generales del Derecho Mercantil	118
3. Naturaleza de los hechos regulados	119
4. Tratados o convenciones internacionales sin fuerza de ley en el país	119
5. Leyes extranjeras	121
6. Doctrina de organismos estatales	122
7. Doctrina de tratadistas de Derecho Mercantil	122
E. ORDEN DE PRECEDENCIA DE LAS REGLAS APLICABLES A LA MATERIA MERCANTIL	123

CAPÍTULO VI

PREDOMINIO DE LA OBJETIVIDAD EN EL CODIGO DE COMERCIO DE COLOMBIA

A. NEGOCIOS JURIDICOS MERCANTILES Y NEGOCIOS CIVILES ..	125
B. CONSECUENCIAS DE LA DISTINCION	127
C. NI LA LIBERALIDAD NI EL DESINTERES SE PRESUMEN EN LOS NEGOCIOS MERCANTILES	127
D. OBJETIVIDAD EN EL DERECHO MERCANTIL	128
E. CRITERIO DE ENUMERACION DE LOS ACTOS DE COMERCIO ..	130
F. CLASIFICACIONES DE LOS ACTOS DE COMERCIO	131
1. Clasificación tradicional	131
a. Actos objetivos o absolutos	132
b. Actos subjetivos	132
c. Actos unilaterales o mixtos	132
2. Clasificación de Alfredo Rocco	133
3. Clasificaciones de Arcángeli y de Mantilla Molina	134
4. Clasificación de Abel Mercado	135

CAPÍTULO VII

NEGOCIOS, OPERACIONES Y EMPRESAS MERCANTILES

A. NUEVO ENFOQUE DEL ORDENAMIENTO MERCANTIL COLOMBIANO	139
B. TRIPARTICION METODOLOGICA	141
1. Negocios jurídicos objetivos	142
2. Negocios jurídicos accesorios o conexos	143
3. Negocios jurídicos unilaterales o mixtos	144

C. ENUMERACIONES DEL CODIGO DE COMERCIO	144'
1. Carácter simplemente declarativo	144
2. Enumeración con criterio afirmativo o positivo	145'
D. NEGOCIOS Y OPERACIONES MERCANTILES	146'
1. Adquisición de bienes a título oneroso con destino a enajenarlos y la enajenación de los mismos	146
a. Nociones de la compraventa mercantil	146'
b. Modalidades de la compraventa mercantil	149'
c. Situaciones contempladas en el ordinal 19 del artículo 20 del Código de Comercio	150'
2. Adquisición a título oneroso de muebles con destino a arrendarlos; el arrendamiento para subarrendar; y el arrendamiento y subarriendo	151'
3. Recibo de dinero a interés para darlo en mutuo y el préstamo de dinero a interés	153'
4. Adquisición o enajenación de establecimientos de comercio y demás operaciones o contratos relacionados con los mismos	154'
5. La constitución de sociedades mercantiles, la administración de éstas y la negociación de partes de interés, cuotas o acciones	156
6. Creación, aceptación y negociación de títulos-valores	158
7. Operaciones bancarias	162'
a. Operaciones de intermediación en el crédito	164'
b. Operaciones de intermediación en los pagos	168'
c. Operaciones de financiación	169'
d. Operaciones accesorias, neutras o complementarias	171
8. Operaciones de bolsas	171'
9. Operaciones de martillos	177'
10. El corretaje	178
11. Agencias de negocios	179
12. Representación de firmas nacionales o extranjeras	180'
13. Explotación o prestación de servicios en obras destinadas al uso público	182'
E. ACTIVIDADES EMPRESARIALES	184'
F. OTROS NEGOCIOS REGULADOS POR LA LEY MERCANTIL ...	184'
1. Contratos exclusivamente civiles	185
2. Contratos exclusivamente mercantiles	185
3. Contratos regulados por la ley civil y por la ley mercantil	186
G. ACTIVIDADES ESENCIALMENTE CIVILES	187'

CAPÍTULO VIII

SUJETOS DEL DERECHO MERCANTIL

A. CONCEPTO GENERAL	191
1. Definición legal de comerciante	192'

2.	Clasificación de los empresarios mercantiles	194
a.	Empresarios individuales, sociales y colectivos	194
b.	Empresarios que son personas jurídicas	195
B.	IDENTIFICACION DEL EMPRESARIO INDIVIDUAL	198
1.	Criterios formal y material	198
2.	El criterio material predomina en Colombia	198
3.	Supuestos del criterio material	199
a.	Ocupación pública y habitual	199
b.	Vinculación de la persona a negocios jurídicos objetivos en sentido absoluto	199
c.	Dedicación a una actividad mercantil	200
d.	Actividad ejercida en nombre propio	201
4.	Personas asimiladas a empresarios mercantiles	201
5.	Adquisición de la calidad de empresario mercantil	203
a.	Sistema de igualdad jurídica para nacionales y extranjeros ...	203
b.	Libertad para desarrollar actividades mercantiles	205
6.	Presunciones del ejercicio de actividades mercantiles	205
7.	¿Capacidad para ejercer el comercio?	206
8.	Capacidad jurídica	207
9.	Incapacidades e inhabilidades	208
10.	Ejercicio de actividades mercantiles por incapaces o inhábiles ...	210
11.	El menor habilitado de edad	211
12.	Menores adultos con peculio profesional	211
13.	Los demás menores	212
14.	Importancia de la calidad de empresario mercantil	212
15.	Pérdida de la calidad de empresario mercantil	213

CAPÍTULO IX

DEBERES ESPECIFICOS DEL EMPRESARIO MERCANTIL

A.	FUNDAMENTO Y ENUMERACION	217
B.	REGISTRO MERCANTIL	218
1.	Finalidad	218
2.	Precedentes	218
3.	Sistemas de registro en diversos Estados	219
4.	Lineamientos del sistema de registro en Colombia	221
a.	Entidades registradoras	222
b.	Funciones del registro	222
c.	Matrícula	223
1)	De empresarios individuales, copropiedades y sociedades de hecho	224
2)	De establecimientos de comercio	225
3)	De sociedades mercantiles	225
d.	Libros, actos y documentos sujetos a inscripción	226
1)	Inscripción de libros de comercio	226

2) Inscripción de actos y documentos	226
e. Sanciones por incumplimiento de la formalidad del registro ..	233
C. CONTABILIDAD	234
1. Generalidades	234
a. Historia	234
b. Definición	235
c. Funciones	235
d. Finalidades	235
2. Deber de llevar contabilidad regular de los negocios	236
3. Sistemas de contabilidad	237
4. Libros y papeles del empresario	239
a. Libros principales y auxiliares	240
b. Integridad formal y material de los libros de comercio	242
5. Reserva y exhibición de libros del empresario	242
a. ¿Cuándo puede ordenarse la presentación o examen de libros?	243
b. Exhibición de libros y papeles	244
6. Eficacia probatoria de libros y papeles de comercio	245
7. Sanciones en relación con libros de contabilidad	248
D. CONSERVACION DE CORRESPONDENCIA Y DEMAS DOCUMENTOS RELACIONADOS CON LOS NEGOCIOS	250
E. DENUNCIAR ANTE EL JUEZ LA CESACION EN EL PAGO CORRIENTE DE LAS OBLIGACIONES MERCANTILES	254
F. ABSTENCION DE ACTOS DE COMPETENCIA DESLEAL	256
1. Noción de competencia desleal	256
2. Actos de competencia desleal en la ley colombiana	258
3. Propaganda o publicidad desleal	260
4. Acciones que generan los comportamientos constitutivos de competencia desleal	262

CAPÍTULO X

AUXILIARES DEL EMPRESARIO O DE LAS ACTIVIDADES MERCANTILES

1. Auxiliares subordinados y autónomos	265
2. Auxiliares del empresario	266
a. Factores	267
b. Agentes vendedores	268
c. Agentes colocadores de seguros	269
d. Jefes de contabilidad y tenedores de libros	271
3. Auxiliares de las actividades mercantiles	271
a. Comisionistas	271
b. Corredores	272
c. Agencias de seguros	275
d. Corredores de seguros	276
e. Otros mediadores	278

f. La agencia comercial	279
1) Características del agente como auxiliar autónomo	280
2) La agencia comercial como figura contractual	280
3) Tres categorías de normas	281
4) Naturaleza de las prestaciones consagradas en el artículo 1324 del Código de Comercio	283
5) Retroactividad y retrospectividad de la ley	287

CAPITULO XI

ORGANISMOS PARTICIPANTES EN LAS ACTIVIDADES
MERCANTILES

A. ORGANIZACION ADMINISTRATIVA	291
B. EL ESTADO COMO DIRECTOR GENERAL DE LA ECONOMIA ..	292
C. PRINCIPALES ORGANISMOS OFICIALES VINCULADOS A LAS ACTIVIDADES ECONOMICAS	297
1. Consejo Nacional de Política Económica y Social	297
2. Departamento Nacional de Planeación	298
3. Ministerio de Desarrollo Económico	299
4. Junta Monetaria	300
5. Instituto de Comercio Exterior —INCOMEX—	305
6. Fondo de Promoción de Exportaciones —PROEXPO—	309
7. Consejo Nacional de Política Aduanera y Dirección General de Aduanas	311
8. Oficina de Cambios	313
9. Superintendencia de Control de Cambios	314
10. Superintendencia de Industria y Comercio	316
D. REGIMEN EXCEPCIONAL DE LAS CAMARAS DE COMERCIO ..	321
1. Origen de las cámaras	321
2. Evolución en Colombia	322
3. Naturaleza jurídica	327
4. Regulación sui-generis de las cámaras	337
a. Instituciones de orden legal	337
b. Composición	338
c. Junta Directiva	338
d. Afiliados	339
e. Incompatibilidades ..	339
f. Controles	339
g. Funciones públicas	340
h. Tutela gubernativa	342
i. Ingresos fijados por la ley	342
5. Interrogantes	343