220-43484

Ref: Obligaciones mercantiles contraídas en desarrollo de la empresa. (Artículo 6 de la Ley 550 de 1999.)

Se recibió su comunicación radicada con el número 089928, mediante la cual consulta si es posible que una empresa que solo posee acreedores fiscales tales como la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales -DIAN- y la Secretaría de Hacienda del Distrito Capital, cuyas obligaciones representan el 5% o más del pasivo corriente de la misma, y que además es económicamente viable, sea aceptada a la promoción de un acuerdo de reestructuración.

Sea lo primero advertir que el artículo 1º de la Ley 550 de 1999, al definir el ámbito de aplicación de la ley, señaló que esta se circunscribe a los siguientes dos aspectos:

1. A la empresa, concepto que se extiende a la actividad empresarial en su sentido más amplio, sin estar circunscrita a calidades subjetivas de sus propietarios como la condición de comerciante, ni a la forma adoptada para adquirir derechos y contraer obligaciones dentro de la actividad económica realizada, pues en efecto, incluye a las empresas industriales y comerciales del Estado, cooperativas, corporaciones, incluso fundaciones, que ostentan esa condición, entidades descentralizadas calificadas o no como entidades territoriales que desarrollan una actividad empresarial□
2. A la actividad empresarial, la que dispuso debía corresponder a actos y operaciones previstos en los artículos 20 del Código de Comercio, 5º de la ley 256 de 1996, 11 del Estatuto Orgánico del Sistema Financiero, y en el artículo segundo, literal b), de la ley 527 de 1999, sin que sea requisito que se realice a través de establecimientos de comercio.

A la precisión legal que antecede, debe sumarse la contenida en el inciso segundo del artículo sexto de la misma ley que establece como **presupuesto objetivo** de entrada al mecanismo de la ley 550, uno de dos eventos predicables del titular de la empresa, a saber:

1. Que se encuentre en incumplimiento de más de 90 días en el pago de por lo menos dos obligaciones mercantiles, o
2. Que tenga en su contra por lo menos dos demandas ejecutivas para el pago de obligaciones mercantiles, a condición en cualquier caso de que el valor acumulado de las obligaciones indicadas representen cuando menos el 5% de su pasivo corriente.

De la previsión normativa anterior resulta claro que para determinar la procedibilidad de la promoción se impone establecer qué se considera "*obligación mercantil*", para lo cual es preciso acudir a las disposiciones que regulan este ordenamiento, desde luego contenidas en el código de comercio.

Acorde con lo expresado, se advierte que de acuerdo con el Título Preliminar, artículo 1º del C. Co. : "Los comerciantes y los asuntos mercantiles se regirán por las disposiciones de la ley comercial, y en los casos no regulados expresamente en ellas serán decididos por analogía de sus normas". A su vez, aunque el título I, capítulo I, define quien es el comerciante y establece la regulación respectiva, el título II, artículo 20 por su parte, en vez de definir los asuntos mercantiles, en forma ilustrativa señala algunos "*actos, operaciones y empresas mercantiles*", así lo confirma el artículo 24, cuando establece que las enumeraciones contenidas en los artículos 20 y 23 son declarativas y no limitativas.

Las referidas disposiciones permiten inferir que dentro de la expresión genérica **asuntos mercantiles**, están comprendidos en general todos los actos y operaciones mercantiles, lo que desde luego a su vez, determina el carácter mercantil de todas las obligaciones contraídas en desarrollo de la empresa en los términos del artículo 21 ibidem, conclusión que solo podría desvirtuarse en razón de la existencia de una norma legal que expresamente sustraiga del marco empresarial determinadas obligaciones.

En consecuencia y teniendo en cuenta adicionalmente que el criterio que previó la ley como presupuesto para acceder al mecanismo, estriba en el incumplimiento de las obligaciones mercantiles en su sentido más amplio, en el caso planteado, no puede a juicio de este despacho negarse la configuración del presupuesto aludido cuando los créditos impagados así sean todos de carácter fiscal, representen por lo menos el 5% del pasivo corriente de la empresa, en el entendido que todas las obligaciones derivadas del desarrollo de la actividad empresarial son mercantiles, sin perjuicio de la posibilidad que en relación con tales obligaciones contempla el Estatuto Tributario de acudir a los mecanismos de facilidad de pago .