

JOSÉ DAVID ENRÍQUEZ ROSAS

EL BUQUE

UNA INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO DEL ESTATUTO
JURÍDICO DE LAS EMBARCACIONES



SEDE GUADALAJARA



Escuela de Derecho

UNIVERSIDAD PANAMERICANA
UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO



**EL BUQUE: UNA INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO DEL ESTATUTO
JURÍDICO DE LAS EMBARCACIONES**

JOSÉ DAVID ENRÍQUEZ ROSAS

EL BUQUE: UNA INTRODUCCIÓN
AL ESTUDIO DEL ESTATUTO
JURÍDICO DE LAS EMBARCACIONES

UNIVERSIDAD
PANAMERICANA

SEDE GUADALAJARA



Escuela de Derecho

UNIVERSIDAD NACIONAL
AUTÓNOMA DE MÉXICO



MÉXICO, 1998

Primera edición: 1998

**DR © 1998, Universidad Nacional Autónoma de México
Ciudad Universitaria, México, D. F., C. P. 04510**

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Impreso y hecho en México

ISBN 968-36-7308-2

*A mis padres, José David y Paz Margarita,
entrañables guías en mi camino*

*A los sabios maestros del derecho marítimo,
especialmente a la memoria de don Raúl Cer-
vantes Ahumada, extraordinario impulsor de
nuestra disciplina en México*

AGRADECIMIENTOS

Deseo agradecer a diversas personas e instituciones que han apoyado de distintas maneras la elaboración de esta monografía.

En primer término debo expresar gratitud y admiración a mi maestro y asesor en este proyecto, Ignacio Melo Ruiz. De igual manera, quiero comunicar mi agradecimiento a otros amigos juristas que desinteresadamente han colaborado en la preparación de esta obra, entre ellos: Eusebio Salgado y Salgado, Marina Vargas Gómez-Urrutia, Gustavo González Vergara y Michael G. Chalos.

Asimismo, agradezco a la Escuela de Derecho de la Universidad Panamericana, Sede Guadalajara, a través de su director Alberto Alarcón Menchaca; y especialmente a los miembros del Seminario de Investigación Jurídica (1995-1997) por su sincero respaldo a lo largo de los tres años que este estudio ha significado.

Debo igualmente expresar mi profundo reconocimiento al Instituto de Investigaciones Jurídicas de la Universidad Nacional Autónoma de México, y dentro de él, a Jorge Adame Goddard por la confianza depositada en esta obra.

Como última mención en este texto, pero primera en el recuerdo y cariño, deseo expresar mi más grande agradecimiento a quienes se han solidarizado en este esfuerzo personal, entre ellos: mis padres, Marina, mis hermanos —especialmente Lourdes—, mis maestros y mis amigos. Todos ellos han sabido —cada uno a su manera— mostrarme su mayor afecto y comprensión en este periodo de soledad creativa.

ÍNDICE

Prólogo	11
Ignacio MELO RUIZ	
Introducción	13

Capítulo primero NOCIONES GENERALES

I. Aproximación	17
II. Conceptualización en el derecho comparado	19
1. Antecedentes romanos	19
2. Derecho inglés	20
3. Derecho francés	23
4. Derecho español	26
5. Derecho italiano	28
A. Anterior al <i>Codice della Navigazione</i>	28
B. A partir del <i>Codice della Navigazione</i>	30
6. Derecho argentino	32
7. Otras legislaciones latinoamericanas	36
III. Nociones de “buque” en el derecho mexicano	37
1. Antecedentes precortesianos	37
2. Etapa anterior a las Ordenanzas de Bilbao	38
3. Ordenanzas de la Ilustre Universidad y Casa de Contratación de la Muy Noble y Muy Leal Villa de Bilbao (Las Ordenanzas de Bilbao)	39
4. Código de Comercio de 1854	40
5. Código de Comercio de 1884	41
6. Código de Comercio de 1889	42
7. Ley de Vías Generales de Comunicación	43
8. Ley de Navegación y Comercio Marítimo de 1963	44
9. Ley de Navegación de 1994: nuestro ordenamiento vigente	46
IV. Nociones de “buque” en el derecho internacional	48

V. Elementos a considerar en el ensayo de un concepto de “buque”. Análisis del concepto en la legislación mexicana . . .	50
VI. Naturaleza jurídica	57
VII. Aceptaciones y caracteres	62
1. El buque como “universalidad”	62
2. Accesoriedad de los elementos físicos del buque	64
VIII. El Estado y el buque: derecho administrativo y derecho de la navegación	66

Capítulo segundo

SER Y PÉRDIDA DEL SER: LA ONTOLOGÍA DEL BUQUE Y SUS EFECTOS JURÍDICOS

I. Aproximación y teoría de la personificación del buque . . .	69
II. Botadura del buque	71
III. Elementos de individualización del buque	77
1. Aproximación	77
2. Elementos de individualización en el derecho comparado	78
3. Fuentes históricas en el derecho mexicano	80
4. Los elementos individualizadores en el derecho de la navegación vigente: Ley de Navegación de 1994	81
A. Nombre	82
B. Matrícula	83
C. Puerto de matrícula	86
D. Nacionalidad	87
E. Señal distintiva	87
F. Unidades de arqueo bruto (registro de tonelaje)	88
IV. Clasificación de buques. Sociedades de clasificación	92
1. Clasificación de buques	92
2. Sociedades de clasificación	96
A. Nociones generales	96
B. Responsabilidad	99
C. Sociedades y Asociación Internacional de Sociedades	103
V. Inspección naval	103
VI. Documentación del buque	107

1. Aproximación	107
2. Derecho comparado	108
A. Inglaterra	108
B. Italia	109
C. Argentina	110
3. Derecho nacional	112
A. Ordenanzas de Bilbao	112
B. Códigos de Comercio (1854, 1884 y 1889)	112
C. Ley de Navegación y Comercio Marítimos de 1963	113
D. Ley de Navegación de 1994	114
VII. Baja y cancelación de matrícula	118
1. Aproximación	118
2. Sistema italiano	118
3. Sistema argentino	119
4. Sistema mexicano	120
VIII. Desguace y pérdida del buque	124
1. Aproximación	124
2. Desguace	124
A. Derecho italiano	124
B. Derecho argentino	126
C. Derecho mexicano	127
3. Pérdida del buque	128

Capítulo tercero

NACIONALIDAD DEL BUQUE: LA LEY DEL PABELLÓN

I. Aproximación	131
II. Nación, Estado y nacionalidad	132
1. Nación	132
2. Estado	134
3. Nacionalidad	136
III. La institución de la nacionalidad frente a las personas jurídicas y las cosas	141
1. Nacionalidad y personas morales	141
2. Nacionalidad y cosas	143
IV. Naturaleza jurídica del vínculo Estado-buque: nacionalidad y “Ley del Pabellón”	147

V. Nacionalidad y libertad de navegación	151
VI. Otorgamiento y uso del pabellón	155
1. Otorgamiento	155
2. Uso	160
3. Consecuencias del otorgamiento del pabellón	161
VII. La nacionalidad del buque en el derecho comparado	162
1. Inglaterra	163
2. Francia	163
3. Italia	164
4. España	165
5. Argentina	165
6. Derecho internacional	166
A. Convención de Jamaica de 1982	166
B. Convención de Ginebra de 1986	167
VIII. Antecedentes legislativos nacionales	168
1. Ordenanzas de Bilbao	169
2. Códigos de Comercio (1854, 1884 y 1889)	169
3. Ley de Vías Generales de Comunicación	169
4. Ley de Navegación y Comercio Marítimos	170
IX. Problemas complejos de nacionalidad	170
1. Doble bandera	170
2. Buques sin nacionalidad	172
3. Doble registro en el arrendamiento a casco desnudo	172
4. Banderas de conveniencia	173
5. Usurpación del pabellón	176

Capítulo cuarto

PROPIEDAD NAVAL: ASPECTOS GENERALES

I. <i>Previo</i> : la aplicación de la normativa marítima, mercantil y civil a los supuestos del derecho privado	179
1. Generalidades	179
2. Normas de aplicación directa (al mismo nivel jerárquico)	180
3. Normas de aplicación supletoria (a nivel jerárquico progresivo)	181
II. Aproximación a la institución de la propiedad	182

III. La institución de la propiedad y las embarcaciones	185
IV. La propiedad privada: derecho fundamental garantizado	185
V. La propiedad en el derecho común: base originaria de la propiedad naval	187
VI. El buque: bien mueble por naturaleza; bien inmueble por su circulación controlada en el tráfico jurídico	191
1. Prescripción positiva	192
2. Transmisión del dominio	193
3. Hipoteca naval	193
VII. La propiedad naval y sus limitaciones	194
1. Limitaciones en relación con el buque	194
2. Limitaciones en relación con la titularidad	196
A. Navegación de altura	197
B. Navegación interior	197
C. Navegación de cabotaje	198
D. Cruceros turísticos	198
E. Esquemas de inversión extranjera hasta 49%	199
F. Esquemas de inversión extranjera superior a 49%	199
G. Tratado de Libre Comercio de América del Norte	200

Capítulo quinto

MODOS DE ADQUISICIÓN DE LA PROPIEDAD DE LAS EMBARCACIONES SEGÚN EL DERECHO COMÚN

I. Aproximación	203
II. Modos de adquisición del derecho común	207
1. Generalidades	207
2. El contrato de compraventa	208
A. Generalidades y normas aplicables	208
B. Noción y clasificación	212
C. Especies	213
D. Elementos personales	215
E. Elementos reales	217
F. Elementos formales	219
G. Transmisión de la propiedad y riesgos	222
H. Obligaciones del vendedor	223

I. Obligaciones del comprador	231
J. Efectos	233

Capítulo sexto

MODOS DE ADQUISICIÓN DE LA PROPIEDAD DE LAS EMBARCACIONES SEGÚN LAS NORMAS DE ORDEN PÚBLICO DEL DERECHO DE LA NAVEGACIÓN

I. Generalidades	235
II. Apresamiento de embarcaciones	236
1. La libertad de navegación y sus restricciones	236
2. Concepto y evolución	237
3. El apresamiento de embarcaciones en las fuentes legisla- tivas nacionales	240
4. El apresamiento de embarcaciones y otras figuras cone- xas en el derecho del mar	244
A. La piratería en el derecho del mar	244
B. La piratería en el derecho interno	246
C. Apresamiento de embarcaciones como consecuencia de piratería	247
D. Derecho de visita y apresamiento	249
E. Derecho de persecución y apresamiento	251
III. Decomiso de embarcaciones	255
1. Generalidades	255
2. Concepto y límites constitucionales del decomiso	255
3. El decomiso en el ordenamiento penal	256
4. El decomiso en el derecho de la navegación	259
IV. Derecho de angaria	260
1. Aproximación	260
2. Contenido conceptual, evolución histórica y caracterís- ticas	260
3. La requisición como género próximo del derecho de an- garia	265
A. Generalidades y características	265
B. Naturaleza, condiciones y efectos de la requisa	266

C. La requisita militar en México y su relación con el derecho de angaria	267
V. Abandono a favor de la nación	268
1. Generalidades y elementos conceptuales	268
2. Declaración administrativa de abandono	270
3. Abandono voluntario a favor de la nación	273

Capítulo séptimo

MODOS DE ADQUISICIÓN DE LA PROPIEDAD DE LAS EMBARCACIONES
SEGÚN LAS NORMAS DE ORDEN PRIVADO DEL DERECHO
DE LA NAVEGACIÓN

I. Contrato de construcción	277
1. Generalidades y elementos conceptuales	277
2. Modalidad de “obra” del contrato de construcción de embarcaciones	281
3. Modalidad de “compraventa de cosa futura” del contrato de construcción de embarcaciones	293
4. El control técnico-administrativo del Estado en la construcción de embarcaciones	303
5. Aspectos formales y registrales en los contratos de construcción de embarcaciones	307
6. Seguro de buque en construcción	309
7. Arrendamiento financiero (<i>leasing</i>) y buques en construcción	311
8. Formularios de construcción de embarcaciones	313
II. Dejeción válidamente aceptada por el asegurador	331
1. Generalidades	331
2. Sistemas de liquidación del seguro marítimo	332
3. Concepto, naturaleza y características de la dejación	333
4. Casos en que procede la acción de dejación	339
5. Requisitos de procedencia y obligaciones del asegurado en la dejación	342
6. Efectos de la dejación	343
7. Dejeción (abandono a aseguradores) y abandono a acreedores	345

Capítulo octavo
COPROPIEDAD NAVAL

I. Aproximación	347
II. Copropiedad civil y copropiedad marítima: rasgos y diferencias	348
1. Generalidades	348
2. Rasgos generales de la copropiedad civil	348
3. Elementos distintivos de la copropiedad marítima respecto a la copropiedad civil	351
III. Copropiedad marítima y estructura societaria: rasgos y diferencias	354
IV. Administración de la copropiedad marítima	358
V. Responsabilidad de los copropietarios marítimos frente a terceros por las obligaciones de la copropiedad	359
VI. Causas de extinción de la copropiedad marítima	363
VII. El régimen de las mayorías en la copropiedad marítima mexicana	365
1. Normas generales sobre deliberación	365
2. Normas especiales sobre deliberación	366

Capítulo noveno
PUBLICIDAD NAVAL

I. Aproximación	371
II. La institución registral en general	372
1. Importancia y finalidad de la institución registral	372
2. Principios registrales	374
III. Importancia y aspectos generales de la publicidad naval	376
IV. Características de la publicidad naval	379
V. Publicidad de los actos referidos a los derechos reales, a la utilización de las embarcaciones y a los sujetos relacionados	381
VI. Registro de embarcaciones en construcción y en arrendamiento	383
1. Registro de embarcaciones en construcción	383

2. Registro de embarcaciones en arrendamiento o fletamento a casco desnudo	384
VII. Documentación de las embarcaciones	386
VIII. Sistemas de registro de embarcaciones	389
IX. Organización del Registro Público Marítimo Nacional en México	390
1. Fuente internacional y antecedentes	390
2. Disposiciones generales y organización	393
X. El procedimiento registral, trámites diversos e inconformidad	395
1. Procedimiento registral	395
2. Trámites diversos: rectificación, cancelación y extinción de inscripciones	397
3. Certificación e índices	397
4. Recurso de inconformidad	398
XI. Comentario a la Convención de las Naciones Unidas sobre condiciones para el registro de embarcaciones de 1986	398
1. Generalidades	398
2. Comentarios generales	399

Capítulo décimo

CRÉDITO NAVAL: PRIVILEGIOS MARÍTIMOS

I. Aproximación	403
II. El crédito marítimo	406
III. Concepto y características de los privilegios marítimos	408
1. Breve referencia a los privilegios del derecho común	408
2. Concepto y caracteres de los privilegios marítimos	410
A. Aproximaciones conceptuales	410
B. Caracteres	413
IV. Naturaleza jurídica	415
V. Breve referencia histórica	418
VI. <i>Maritime Liens</i> en el <i>Common Law</i>	419
1. Generalidades y elementos conceptuales	419
2. Teorías sobre la naturaleza jurídica de los <i>maritime liens</i>	421
3. Clasificación de los <i>maritime liens</i> en el <i>Common Law</i>	422

4. El procedimiento <i>in rem</i> de los <i>maritime liens</i>	423
VII. El derecho de retención y los privilegios marítimos	424
1. El derecho de retención en el derecho civil	424
2. El derecho de retención en el sistema del derecho de la navegación mexicano	425
VIII. Privilegios marítimos sobre embarcaciones y artefactos nava- les en el derecho de la navegación mexicano	426
1. Generalidades	426
2. Privilegios tradicionales	427
3. Privilegios por contaminación	429
4. Privilegios por construcción o reparación	430
5. Cesión, subrogación y extinción de los privilegios maríti- mos sobre embarcaciones y artefactos navales	431
IX. Privilegios marítimos sobre las mercancías transportadas .	431
X. Antecedentes históricos de la materia en las fuentes interna- cionales	433
1. Convención sobre hipotecas y privilegios marítimos de 1926	433
2. Convención sobre hipotecas y privilegios marítimos de 1967	434
XI. Convenio Internacional sobre Privilegios Marítimos e Hipo- teca Naval de 1993	435
1. Trabajos preparatorios y objetivos de la Convención . .	435
2. Síntesis del contenido normativo	436
A. Generalidades	436
B. Privilegios marítimos	437
C. Prelación de los privilegios marítimos	438
D. Derechos de retención	439
E. Extinción de privilegios marítimos	439
F. Cesión y subrogación	439
G. Otros temas	440

Capítulo décimo primero

CRÉDITO NAVAL: HIPOTECA NAVAL

I. Aproximación	443
---------------------------	-----

II. Referencia a la hipoteca en el derecho civil	444
1. Carácter complementario	444
2. Concepto, caracteres y clasificación	445
3. Elementos	446
4. Derechos derivados	448
5. Extinción	449
III. Concepto y caracteres de la hipoteca naval	450
1. Generalidades conceptuales	450
2. Caracteres	452
IV. Notas sobre la evolución histórica de la figura	453
V. Constitución, formalidad y publicidad de la hipoteca naval	455
VI. Efectos de la hipoteca naval y derechos del acreedor hipotecario	457
VII. Hipoteca de las embarcaciones en viaje y en puerto extranjero	458
VIII. Pérdida o deterioro de embarcaciones hipotecadas	459
IX. Gravámenes sobre embarcaciones hipotecadas	460
X. Concurrencia y enfrentamiento entre privilegios marítimos e hipoteca naval	460
XI. Extinción de la hipoteca naval y cancelación de su inscripción	462
XII. Acción hipotecaria y ejecución de la hipoteca naval	463
XIII. Otras figuras del crédito naval	465
1. Generalidades	465
2. Préstamo a la gruesa, <i>bottomry</i> y <i>respondentia</i>	465
3. El <i>mortgage</i> y el arrendamiento financiero o <i>leasing</i>	467
XIV. Convención sobre privilegios marítimos e hipoteca naval de 1993	468
XV. La práctica bancaria y el crédito marítimo	469
FUENTES CONSULTADAS	471

El buque: una introducción al estudio del estatuto jurídico de las embarcaciones, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 13 de noviembre de 1998 en los talleres de Formación Gráfica, S.A de C.V. En esta edición se utilizó papel bond de 70 X 95 de 50 kgs. para las páginas interiores y cartulina couché de 162 kgs. para los forros; consta de 1,000 ejemplares.