

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

CRITERIOS PARA LA CLASIFICACIÓN DE LAS SOCIEDADES

	PÁG.
1. De una estructura simple a una estructura societaria.....	3
2. Los “costos de contratación” y la forma societaria.....	7
3. Criterios para la clasificación de las sociedades	12
A) Sociedades civiles y comerciales	12
B) Sociedades de personas y de capitales	23
a) Formación.....	29
b) Administración	30
c) Fiscalización individual.....	30
d) Votación.....	33
e) Responsabilidad	33
f) División del capital.....	35
g) Causales de disolución	36
C) Sociedades regulares, de hecho e irregulares	37
a) Sociedades regulares	38
b) Sociedades de hecho.....	40
c) Sociedades irregulares.....	42
D) Sociedades por acciones, por cuotas o por partes de interés.....	43
a) Sociedades por acciones.....	43
b) Sociedades por cuotas	46
c) Sociedades por partes de interés.....	47
E) Criterio dimensional.....	49
F) Sociedades matrices, filiales y subsidiarias.....	50
G) Sociedades de capital privado y sociedades y empresas con participación de recursos públicos	52
a) Empresas industriales y comerciales del Estado	53
b) Sociedades de economía mixta	54
H) Sociedades nacionales y extranjeras	62

CAPÍTULO II

TIPOS DE SOCIEDAD

1. Principio de tipicidad	69
---------------------------------	----

	PÁG.
2. Tipos de sociedad.....	72
A) Sociedad colectiva.....	74
a) Responsabilidad de los socios	74
b) Régimen de los socios	76
c) Administración y representación legal	78
d) Causales de disolución	78
B) Sociedad en comandita.....	79
a) Régimen y responsabilidad de los socios	80
b) Administración y representación legal	84
c) Causales de disolución	85
C) Sociedad de responsabilidad limitada	86
a) Responsabilidad de los socios	87
b) Administración y representación legal	89
c) Capital	90
d) Causales de disolución	90
D) Sociedad anónima	91
a) Responsabilidad de los accionistas	93
b) Administración y representación legal	94
c) Capital	95
d) Causales de disolución	97
e) Formas de sociedad anónima	98
E) Sociedad por acciones simplificada.....	101
a) Responsabilidad de los accionistas	104
b) Administración y representación legal	105
c) Capital	106
d) Causales de disolución	107

CAPÍTULO III

PROMESA DE CONTRATO, RÉGIMEN DE PROMOTORES Y REQUISITOS DE FONDO DEL CONTRATO SOCIAL

1. Prenotandos.....	111
2. Superación de la tesis contractualista en Colombia.....	116
3. La promesa de contrato de sociedad	122
A) Noción	122
B) Características especiales del contrato de promesa de sociedad	124
C) Requisitos de la promesa de contrato de sociedad	125
D) Efectos del contrato de promesa de sociedad.....	127
4. Los promotores de sociedades	128
A) Responsabilidad de los promotores.....	129
B) Remuneración de los promotores.....	130

5. Elementos esenciales del contrato social	131
A) Pluralidad	133
B) Aportes	142
C) Utilidades	144
D) Objeto	146
6. Condiciones de validez	147
A) Capacidad	149
B) Consentimiento libre de vicios	155
a) Error	156
b) Fuerza	159
c) Dolo	160
C) Licitud del objeto	160
D) Licitud de la causa	162

CAPÍTULO IV

INEXISTENCIA, NULIDAD E INOPONIBILIDAD DEL CONTRATO SOCIAL

1. Prenotandos	167
2. Inexistencia	170
3. Nulidad	173
A) Nulidad absoluta	175
a) Nulidad absoluta por objeto o causa ilícitos	175
b) Nulidad por incapacidad absoluta	178
B) Nulidad relativa	179
C) Prevalencia de la ley de extinción de dominio sobre las normas previstas en el Código de Comercio	180
4. Inoponibilidad	183

CAPÍTULO V

REQUISITOS DE FORMA DEL CONTRATO SOCIAL

1. Constitución simultánea	187
A) Escritura pública	187
a) Identificación de los interesados	191
b) Tipo de sociedad	192
c) Domicilio social	193
d) Objeto social	195
e) Capital social	201
f) Administración de la sociedad	202
g) Reuniones de la asamblea o de la junta de socios	204
h) Balances y utilidades	205

	PÁG.
i) Duración de la sociedad	208
j) Liquidación de la sociedad	210
k) Diferencias entre socios.....	211
l) Representante legal	212
m) Revisor fiscal	214
n) Otros pactos	216
B) Registro mercantil	218
C) Otros registros	229
D) Permiso de funcionamiento	231
E) Cumplimiento de otras formalidades	232
2. Constitución de sociedad anónima por suscripción sucesiva	234
A) Formas de constitución de las sociedades anónimas.....	234
B) Promotores y funciones	236
C) Folleto informativo y programa de fundación.....	237
D) Recaudo de los recursos	239
E) Efectos del fracaso del proceso	240
F) Asamblea de constitución de la sociedad	240
G) Terminación del proceso de constitución	241

CAPÍTULO VI

PERSONIFICACIÓN JURÍDICA DE LA SOCIEDAD

1. Consideraciones preliminares	245
A) La presunta crisis de la personalidad jurídica de la sociedad.....	248
B) Aplicación de la teoría del abuso del derecho en materia societaria.....	251
a) Antecedentes en la jurisprudencia francesa.....	252
b) Soluciones en el derecho anglosajón.....	257
c) La teoría del abuso del derecho en Colombia	259
C) Utilización ilícita de la forma asociativa para evitar la aplicación de normas legales imperativas.....	261
D) Moderno concepto de la personalidad jurídica	264
2. Concepción temporal sobre el comienzo y fin de la persona jurídica-sociedad	267
a) Momento en que la sociedad se considera personificada jurídicamente	267
b) Fin de la personalidad jurídica	272
3. Naturaleza del acto que origina la personalidad jurídica	275
4. Homogeneidad en el tratamiento de sociedades civiles y comerciales.....	277
5. Régimen uniforme de las sociedades de personas y de capitales	279
6. La personalidad jurídica en el régimen de procesos concursales	281
7. Desarrollo técnico de la personalidad jurídica de la sociedad	283
a) Nombre.....	284
b) Domicilio.....	292
c) Capacidad	295
d) Nacionalidad.....	305
e) Patrimonio	306

	PÁG.
8. Separación patrimonial y limitación de riesgo de los asociados.....	307
9. Desestimación de la personalidad jurídica de la sociedad	311
a) Causales frecuentes de desestimación de la personalidad jurídica en la jurisprudencia norteamericana.....	313
b) Consagración normativa de la tesis de la desestimación de la personalidad jurídica.....	316
c) La desestimación de la personalidad jurídica en el derecho societario colombiano.....	317
10. Doctrina de la subordinación crediticia o postergación de créditos	326

CAPÍTULO VII

APORTES

1. Nociones generales	331
2. Clasificación de los aportes.....	333
A) Aportes de capital.....	335
a) Aportes en dinero	335
b) Aportes en especie.....	338
B) Aportes de industria	353
a) Aporte de industria con estimación anticipada de su valor.....	356
b) Aporte industrial sin estimación anticipada de su valor.....	358
3. Pago o entrega de los aportes.....	360
4. Mora en el pago de los aportes	362
5. Aumento o reposición del aporte	366
6. Restitución del aporte	367
7. Reembolso de los aportes.....	368

CAPÍTULO VIII

CAPITAL SOCIAL Y MECANISMOS DE CAPITALIZACIÓN

1. Aspectos generales sobre el capital social	373
2. El capital social en las sociedades por cuotas o partes de interés.....	379
A) Aspectos generales	379
B) Reglas sobre pago del capital en la sociedad de responsabilidad limitada	381
C) Las prestaciones accesorias en la sociedad de responsabilidad limitada	384
D) Las garantías suplementarias en la sociedad de responsabilidad limitada	385
3. El aumento de capital en las sociedades por cuotas o por partes de interés	386
4. La “tridivisión” de capital en las sociedades por acciones	387
5. Aumento de capital en las sociedades por acciones.....	390
A) Naturaleza jurídica de la suscripción de acciones.....	391
B) El reglamento de colocación de acciones.....	394
a) El número de acciones que se ofrezca.....	395
b) La proporción y forma como podrán suscribirse.....	396

	PÁG.
c) El plazo de la oferta, que no será menor de quince días hábiles ni excederá de tres meses	398
d) El precio al que serán ofrecidas, que no será inferior al nominal	399
e) Los plazos para pagar las acciones.....	401
C) Aceptación de la oferta de colocación de acciones.....	402
D) Discrepancias entre los accionistas por motivo de una colocación de acciones.....	407
E) La promesa de contrato de suscripción de acciones.....	409
F) Tratamiento jurídico y contable de los anticipos para colocación de acciones.....	411
G) Derecho de preferencia en la colocación de acciones	413
6. Otros mecanismos para la capitalización de las sociedades	413
A) Capitalización de créditos	413
a) Consentimiento expreso de los acreedores.....	415
b) Aprobación de la asamblea general de accionistas	416
c) Aumento del capital autorizado.....	417
d) Relevancia de la prima en colocación de acciones en los procesos de capitalización.....	417
B) Capitalización mediante conversión de bonos en acciones.....	419
C) Capitalización de la cuenta de superávit de capital por prima en colocación de acciones	420
D) Capitalización de utilidades	424
E) Capitalización de reservas	427
7. Capitalización abusiva de la sociedad.....	428
8. Readquisición de acciones	436
A) Concepto.....	436
B) Procedimiento para readquisición de acciones.....	438
a) Determinación de la asamblea general de accionistas en el sentido de readquirir las acciones	438
b) Aplicación de las utilidades del ejercicio o de reservas constituidas para tal fin.....	439
c) Oferta de enajenación o aceptación por parte de algunos o todos los asociados	441
d) Endoso y entrega de títulos a la sociedad.....	441
C) Medidas que pueden adoptarse con las acciones readquiridas.....	442
9. Reducción de capital.....	443
A) Régimen general para la reducción de capital.....	443
B) Mecanismos para la reducción de capital.....	446
C) Mecanismos para efectuar el reembolso de aportes en hipótesis de reducción de capital.....	448
a) Reducción de capital para enjugar pérdidas de ejercicios anteriores	449
b) Reducción de capital cuando se ha capitalizado la cuenta de revalorización de patrimonio	451
c) La prima en colocación de acciones como factor de reembolso en la reducción de capital.....	452

CAPÍTULO IX

RÉGIMEN DE LAS ACCIONES EN LAS SOCIEDADES ANÓNIMA,
EN COMANDITA POR ACCIONES Y SIMPLIFICADA

	PÁG.
1. Características de las acciones	457
A) Negociabilidad	457
B) Imprescriptibilidad	459
C) Indivisibilidad.....	460
2. Derechos que confiere la acción	462
A) Derecho a participar en las deliberaciones de la asamblea general de ac- cionistas y a votar en ellas.....	464
B) Derecho a participar en el reparto de las utilidades sociales.....	468
C) Derecho a negociar libremente las acciones	469
D) Derecho de fiscalización individual	470
E) Derecho a recibir la cuota social de liquidación	471
F) Derecho de preferencia en la suscripción de nuevas acciones	471
G) Derecho a impugnar los acuerdos sociales.....	472
H) Derecho de retiro.....	472
3. Mecanismos para adquirir acciones.....	473
A) Derecho de preferencia en la enajenación de acciones	474
a) Doctrina sobre adjudicación de acciones por transferencia universal de patrimonio.....	480
b) Incumplimiento de los trámites del derecho de preferencia en la ena- jenación de acciones.....	482
B) Restricciones a los administradores sociales para adquirir o enajenar ac- ciones.....	486
a) Ámbito de aplicación del artículo 404 del Código de Comercio	487
b) Presupuestos de la prohibición legal	488
4. Acciones con dividendo preferencial y sin derecho a voto.....	491
A) Orientación de las normas vigentes.....	495
B) Características generales	496
C) Derechos que otorgan.....	498
D) Asignación del derecho de voto	503
a) Asignación “ipso iure”	503
b) Asignación condicionada	504
5. Conversión de acciones.....	504

CAPÍTULO X

ESTADOS FINANCIEROS

1. Consideraciones generales.....	509
2. Obligación de llevar contabilidad para todas las sociedades.....	513

	PÁG.
3. Modalidades de estados financieros.....	514
A) Estados financieros de propósito general	515
B) Estados financieros abreviados.....	517
C) Estados financieros de períodos intermedios	517
D) Estados financieros consolidados	520
E) Estados financieros certificados y dictaminados	521
4. Presunción de autenticidad	523
5. Rectificación de estados financieros por orden gubernamental	523
6. Corrección voluntaria de estados financieros	524
7. Publicidad de estados financieros	526
8. Carencia de estados financieros	527
9. Responsabilidad penal	528
10. Reglamentos administrativos	530
11. Rendición de cuentas	534
12. Informe de gestión	535
13. Derecho de inspección	536
14. Conservación de libros de contabilidad	541

CAPÍTULO XI

UTILIDADES Y RESERVAS

1. Nociones generales	547
2. Determinación de las utilidades repartibles	553
A) Obligación de que las utilidades se decreten con fundamento en estados financieros de final de ejercicio.....	554
B) Depuración de la renta.....	557
C) Detracción de reservas	561
a) Reserva legal	563
b) Reservas estatutarias	566
c) Reservas ocasionales	567
d) Reserva para la readquisición de acciones	569
3. Reparto de utilidades.....	570
A) Reglas para el reparto de utilidades.....	572
B) Monto mínimo que se debe repartir	575
C) Forma y época de distribución de utilidades.....	578
D) Irrevocabilidad de dividendos decretados	580
4. Pérdidas.....	582

CAPÍTULO XII

ASAMBLEA GENERAL DE ACCIONISTAS Y JUNTA DE SOCIOS

1. Competencia de asambleas y juntas de socios	587
--	-----

	PÁG.
2. Funcionamiento de asambleas y juntas de socios	590
A) Clases de reuniones	591
a) Reuniones ordinarias y extraordinarias	592
b) Reuniones especiales de asambleas y juntas de socios	594
B) Convocatoria	606
a) En casos de transformación, fusión, escisión o cancelación de inscripción en el registro público	606
b) En caso de aumento de capital autorizado o disminución del suscrito	608
c) Sanción de ineficacia	609
d) Desconvocatoria	609
e) Solicitud de convocatoria a la Superintendencia de Sociedades	611
f) Convocatoria formulada directamente por los socios	613
C) Quórum	616
a) En sociedades anónimas	616
b) En otros tipos de sociedad regulados en el Código de Comercio	618
c) En sociedades por acciones simplificadas	619
D) Mayorías decisorias	620
a) En sociedades anónimas	620
b) Quórum y mayorías en sociedades anónimas cerradas	624
c) Mayorías decisorias en otros tipos de sociedad previstos en el Código de Comercio	626
d) Mayorías decisorias en sociedades por acciones simplificadas	627
E) Restricción del voto	627
F) Principio de unidad del voto	628
G) Suspensión de deliberaciones	633
H) Actas de asambleas o juntas de socios	633
I) Poderes	634
J) Acuerdos de accionistas	636
a) Evolución de los acuerdos de accionistas en algunas legislaciones latinoamericanas	637
b) Consideraciones generales sobre los acuerdos de accionistas en la legislación colombiana	639
c) Acuerdos fiduciarios de votación	648
d) Acuerdos de votación en sociedades abiertas	650
e) Terminación de los acuerdos de votación	651
f) Acuerdos de accionistas en la sociedad por acciones simplificada	652
K) Ineficacia de las decisiones de la asamblea o junta de socios	654
L) Ratificación de decisiones	656
M) Efectos de la indebida restricción al derecho de inspección	659
N) Abuso del derecho en determinaciones de asamblea de la SAS	660

CAPÍTULO XIII

ADMINISTRADORES

1. Consideraciones generales	667
------------------------------------	-----

	PÁG.
2. Funcionarios administradores	670
3. Estructura administrativa de la sociedad.....	672
A) Junta directiva	673
B) Calidades para ser miembro de la junta directiva	675
a) Elección de junta directiva	677
b) Funciones de la junta directiva.....	680
c) Quórum y mayorías decisorias	682
d) Actas de junta directiva	682
e) La junta directiva en la sociedad por acciones simplificada	684
C) Representantes legales.....	687
a) Facultades de los representantes legales	689
b) Publicidad de la representación legal	689
c) Representación individual	691
d) Obligatoriedad de las suplencias	691
e) Representación legal conjunta.....	692
f) Representación legal en la sociedad por acciones simplificada	695
4. Restricciones impuestas a los administradores	697
5. Principios de actuación de los administradores	699
A) Deber de buena fe.....	699
B) Deber de diligencia o cuidado	699
C) Deber de lealtad.....	703
6. Deberes específicos.....	705
A) Desarrollar el objeto social.....	706
B) Velar por el cumplimiento de las disposiciones legales y estatutarias	706
C) Velar para que se permita el cumplimiento de las funciones del revisor fiscal	707
D) Guardar y proteger la reserva comercial e industrial de la sociedad y abstenerse de utilizar indebidamente información privilegiada	707
E) Dar un trato equitativo a todos los socios y respetar su derecho de inspección	710
F) Abstenerse de participar en actos que impliquen conflicto de interés o competencia con la sociedad	711
7. Responsabilidad de los administradores	719
A) Exoneración de responsabilidad.....	721
B) Presunción de culpa.....	721
C) Administrador persona jurídica	722
8. Acción individual de responsabilidad.....	724
9. Acción social de responsabilidad.....	725
10. Prescripción de las acciones.....	728
11. Exclusión de la acción de reintegro laboral	728
12. Principios de gobierno corporativo	731

CAPÍTULO XIV

FISCALIZACIÓN GUBERNAMENTAL Y PRIVADA
SOBRE LAS SOCIEDADES

PÁG.

1. Consideraciones generales sobre la fiscalización gubernamental.....	741
2. Fundamentos históricos de la fiscalización.....	742
A) El Código de Comercio napoleónico	742
B) La Superintendencia de Sociedades Anónimas.....	743
C) Los criterios derivado y dimensional	746
D) El Código de Comercio de 1971	746
E) La Comisión Nacional de Valores	748
F) La reforma de 1981	749
G) La Constitución de 1991 y la modernización del Estado	752
3. La propuesta de fusionar las superintendencias.....	753
4. Designación y remoción del Superintendente de Sociedades.....	756
5. Inspección, vigilancia y control	757
A) Inspección, vigilancia y control de la Superintendencia de Sociedades ..	758
a) Inspección.....	759
b) Vigilancia.....	761
c) Control.....	784
d) Competencia residual	786
e) Medidas administrativas.....	790
f) Reconocimiento de presupuestos de ineficacia	792
g) Otras facultades	793
6. Impugnación de determinaciones administrativas proferidas por la Superin- tendencia de Sociedades	797
7. Revisoría fiscal.....	798

CAPÍTULO XV

FACULTADES JURISDICCIONALES
DE LA SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES

1. Prenotandos.....	809
2. Procesos de insolvencia	810
3. Funciones de conciliación y arbitraje	812
4. Facultades jurisdiccionales en materia de sociedades	818
A) Facultades otorgadas por la ley 446 de 1998	823
a) Reconocimiento de presupuestos de ineficacia	825
b) Designación de peritos	826
c) Impugnación de decisiones de asamblea, junta de socios y junta di- rectiva.....	827
d) Declaración de disolución	830

	PÁG.
B) Funciones jurisdiccionales en la ley 1258 de 2008	832
C) Funciones otorgadas a la Superintendencia por la ley 1429 de 2010.....	833
D) Funciones otorgadas por la ley 1450 de 2011	834
E) Funciones jurisdiccionales provenientes del Código General del Proceso	835
5. Facultades de intervención en casos de captación de recursos del público ...	840
6. Funciones jurisdiccionales en materia de garantías mobiliarias	843
7. Impugnación de determinaciones jurisdiccionales proferidas por la Superin-	
tendencia de Sociedades	844

CAPÍTULO XVI

ORIENTACIONES ACTUALES DEL DERECHO SOCIETARIO

1. Prenotandos.....	849
2. Críticas a la teoría de los terceros interesados	850
3. Los efectos externos negativos (“externalities”).....	853
4. La reforma a la legislación del Reino Unido de 2006	854
5. Responsabilidad social empresarial	855
6. Inclusión obligatoria de principios de responsabilidad social empresarial....	856
7. Legislación sobre terceros interesados en Estados Unidos.....	857
8. Principios del Foro Económico Mundial	858
9. Mesa redonda empresarial de los Estados Unidos (“Business Roundtable”)	860
10. Compañías y derechos humanos (Principios de las Naciones Unidas).....	861
11. Casos emblemáticos.....	864
A) Ford Pinto.....	864
B) Bhopal	866
C) Ken Saro Wiwa.....	867
D) Chiquita Brands.....	869
E) Rana Plaza.....	869
12. El movimiento de gobierno corporativo	870
13. El Código País en materia de gobierno corporativo	875

CAPÍTULO XVII

LAS SOCIEDADES DE BENEFICIO E INTERÉS COLECTIVO

1. Antecedentes.....	881
2. Contenido de la ley colombiana sobre las sociedades BIC.....	886
A) Carencia de un criterio de tipicidad societaria	886
B) Naturaleza jurídica de las sociedades BIC	887
C) Régimen tributario.....	893

	PÁG.
D) Características adicionales de las BIC	893
E) Adquisición y pérdida del status de sociedad BIC	897
F) Régimen de administradores	900
G) Informe especial	901
H) Estándar independiente	902
a) Reconocimiento	902
b) Carácter comprensivo	902
c) Independencia	902
d) Confiabilidad	902
e) Transparencia	902
3. Beneficios adicionales para las sociedades BIC	905
4. Las sociedades BIC en la práctica empresarial colombiana	906

CAPÍTULO XVIII

ACCESO DE LAS SAS AL MERCADO PÚBLICO DE VALORES

1. Antecedentes	911
2. Los decretos de emergencia económica	915
3. Restricciones impuestas a la SAS para las emisiones en bolsa	917
A) Imposibilidad de emitir títulos de capital	917
B) Emisiones en segundo mercado	918
C) Límite sobre el plazo para emitir	919
D) Límite en el término de la emisión	920
4. Afianzamiento por parte del fondo nacional de garantías	920
5. Requisitos de gobierno corporativo para SAS emisoras de títulos de deuda	921
Índice de autores	923
Índice de disposiciones	927
Índice de materias	943