

RÉGIMEN DE INSOLVENCIA EMPRESARIAL

Comentarios a Ley 1116 de 2006

**ÁLVARO LONDOÑO RESTREPO
ÁLVARO ISAZA UPEGUI**



BOGOTÁ • MÉXICO D.F. • BUENOS AIRES • CARACAS • LIMA • SANTIAGO • MIAMI

ÍNDICE GENERAL

Presentación	xix
--------------------	-----

CAPÍTULO I

Antecedentes

1. Ley 222 de 1995	2
2. Ley 550 de 1999	5
3. Conclusión	8

CAPÍTULO II

Crisis y viabilidad

1. Enunciado y concepto	9
2. Clases de crisis	12
3. Causas de la crisis	14
4. Identificación de la crisis	16
5. Incapacidad de pago inminente	18
6. El cambio	20
7. Plan de reorganización	24
8. Viabilidad	30

CAPÍTULO III

Proceso de reorganización

Ámbito de aplicación

Presupuestos y requisitos, trámite y efectos

1. Introducción	33
-----------------------	----

2.	Ámbito de aplicación	35
2.1.	Sujetos	35
2.2.	Competencia	39
2.3.	Acumulación	40
3.	Presupuestos y requisitos	42
3.1.	Presupuestos	43
3.2.	Requisitos	50
4.	Trámite	54
4.1.	Legitimación	54
4.2.	Contenido de la solicitud	57
4.3.	Efectos	58
5.	Admisión o rechazo	59
5.1.	Solicitud presentada por el deudor	61
5.2.	Solicitud presentada por los acreedores	61
5.3.	Rechazo de la solicitud	61
6.	Auto de apertura	61
6.1.	Publicidad	62
6.2.	Medidas relacionadas con órganos y administradores	62
6.3.	Medidas relacionadas con los bienes	63
6.4.	Medidas relacionadas con créditos y votos	63
7.	Efectos de la apertura del proceso	64
7.1.	Otros efectos	67
7.2.	Interrupción de la prescripción	68
8.	Garantías	68
9.	Garantías en el acuerdo	69
10.	Las garantías en la liquidación	72
10.1.	Promitentes compradores de vivienda	72
10.2.	Prorrateo de hipotecas	73
11.	Procedimiento	74
12.	Principios del proceso concursal	75

CAPÍTULO IV

**Calificación y graduación de créditos,
derechos de voto y objeciones**

1. Créditos	77
2. Obligaciones del deudor	78
3. Obligaciones del promotor	80
4. Derechos de los acreedores	81
5. Subrogación y cesión de acreencias	82
6. El crédito en la liquidación judicial	83
7. Derechos de voto	84
7.1. Clases de acreedores	85
7.2. Base	87
7.3. Cálculo	88
8. Poderes y actuaciones del juez	89
9. Calificación y graduación de créditos	91
10. Créditos postergados	94
10.1. La postergación como sanción	94
10.2. Otros eventos de postergación	95

CAPÍTULO V

Créditos laborales y fiscales

1. Tratamiento del crédito fiscal	99
2. Exenciones y beneficios	104
2.1. Gastos notariales, impuestos de timbre y de registro	105
2.2. Impuestos prediales	106
2.3. Exenciones para el deudor	106
2.4. Beneficios para trabajadores y pensionados	107
3. Retención en la fuente	107
4. Sanción penal	108
5. Créditos laborales y pensionales	108
5.1. Derechos de los pensionados	109
5.2. Derechos de los trabajadores	113

CAPÍTULO VI

Órganos del proceso y del concurso

1. Generalidades	119
2. El juez del concurso	120
3. Funciones en el proceso de reorganización	120
3.1. En el proceso de reorganización	120
3.2. En el proceso de liquidación judicial	123
4. Actuación del juez en acuerdos extrajudiciales de reorganización....	126
5. Funciones en los casos de insolvencia transfronteriza	126
6. El promotor	128
7. ¿Quién puede ejercer el cargo?	130
8. Designación	131
9. Naturaleza del cargo	131
10. El perfil	132
11. Funciones del promotor	133
11.1. En relación con el auto de inicio del proceso	133
11.2. En relación con los procesos de cobro y de ejecución que se adelanten contra el deudor	134
11.3. En relación con el levantamiento de medidas cautelares	135
11.4. Actuación como conciliador	135
11.5. Actuación como mediador informado	136
11.6. En relación con su participación en los acuerdos de reorganización y de adjudicación	139
11.7. Respecto al incumplimiento del acuerdo	140
11.8. Participación en la calificación y graduación de créditos y derechos de voto	140
11.9. En el reintegro del patrimonio	141
12. Recomendaciones	141
13. Remuneración	143
14. Sustitución	143
15. Remoción	144
16. Cesación de funciones	144

17. Para una mejor actuación	145
18. El comité de acreedores	146
19. Integración del comité	149
20. El liquidador	151
21. Funciones del liquidador	152
22. Responsabilidad	154
23. Caución y honorarios	154
24. Inicio y cesación de funciones	155
25. Rendición de cuentas	156

CAPÍTULO VII

Audiencias

1. Naturaleza	159
2. Clases	160
3. Normas comunes para la celebración de todas las audiencias	161
4. Audiencia para designar promotor	161
5. Audiencia para decidir objeciones	162
6. Audiencia para confirmación del acuerdo de reorganización	163
7. Audiencia de confirmación del acuerdo de adjudicación	165
8. Audiencia de incumplimiento	166
9. Audiencia para confirmar acuerdo de adjudicación de bienes	167
10. Audiencia para confirmar un acuerdo de reorganización celebrado dentro de la liquidación.....	168

CAPÍTULO VIII

Acuerdo de reorganización empresarial y acuerdo de adjudicación

1. Enunciado	171
2. Naturaleza jurídica	172
3. Contenido	174
3.1. Prelación de créditos	174

3.2.	Flexibilización	178
3.3.	Comité de acreedores	181
3.4.	Reunión anual de acreedores	181
3.5.	Pasivos pensionales	182
3.6.	Código de gestión ética empresarial y de responsabilidad social	182
3.7.	Cláusulas usuales	185
4.	Formalidades	192
4.1.	Regla general	193
4.2.	Mayorías especiales	193
4.3.	El régimen de mayorías y el abuso del derecho	196
5.	Aprobación del acuerdo	197
6.	Publicidad y depósito	199
7.	Reforma del acuerdo	201
8.	Terminación del acuerdo de reorganización	203
9.	Acuerdo de adjudicación	205

CAPÍTULO IX

Otras soluciones concursales

1.	Presentación	209
2.	Acuerdo de recuperación dentro de la liquidación judicial	210
2.1.	Oportunidad	210
2.2.	Procedencia	211
2.3.	Legitimación	211
2.4.	Trámite	212
2.5.	Contenido	214
3.	Acuerdos extrajudiciales de reorganización	214
3.1.	Antecedentes	214
3.2.	Necesidad de una regulación normativa	217
3.3.	La validación judicial de los acuerdos privados, en el régimen de insolvencia	219
3.4.	Hacia una adecuada regulación de los acuerdos privados	222

CAPÍTULO X

**El proceso de liquidación judicial,
apertura y efectos**

1. Introducción	227
2. Concepto	229
3. Apertura	230
4. Análisis de las causales de apertura	231
4.1. Incumplimiento de un acuerdo concursal	231
4.2. Causales de liquidación inmediata	232
5. Efectos de la apertura del proceso de liquidación judicial	237

CAPÍTULO XI

**Inventario, reconocimiento de créditos
y derechos de voto**

1. Inventario de bienes	247
1.1. Inventario para el acuerdo de adjudicación	248
1.2. Publicidad y contradicción	249
1.3. Inventario de bienes en la liquidación judicial	250
1.4. Contradicción	251
1.5. Bienes excluidos	253
1.6. Procedimiento	256
2. Reconocimiento y graduación de créditos en la liquidación judicial ..	257
3. Derechos de voto en la liquidación judicial	258
4. Objeciones	259
5. Acuerdo de adjudicación: créditos y votos	260

CAPÍTULO XII

El proceso de liquidación judicial. Trámite

1. Competencia	261
2. Legitimación	261
3. Supuestos	262
4. Requisitos	263

5.	Trámite	263
5.1.	En relación con los órganos del proceso, en la providencia de apertura el juez designa al liquidador	263
5.2.	En materia de publicidad	264
5.3.	En relación con los bienes	266
5.4.	En cuanto a la formación del inventario de pasivos que ha de permitir la posterior calificación y graduación de créditos y la asignación de los votos que a ellos correspondan	267

CAPÍTULO XIII

Enajenación, adjudicación, pago y terminación del proceso

1.	Introducción	271
2.	Enajenación de bienes en el régimen de insolvencia	272
2.1.	La enajenación por el liquidador	274
2.2.	Acuerdo de adjudicación	274
2.3.	Adjudicación por el juez	274
3.	Reglas para el pago y la adjudicación	274
4.	Rechazo de los acreedores	276
5.	Terminación del proceso	276
6.	Adjudicación adicional	277

CAPÍTULO XIV

La responsabilidad civil y la empresa en crisis

1.	Introducción	279
2.	Noción	280
3.	Reparación y prevención	280
4.	Límites	283
5.	Desarrollos especiales de la responsabilidad civil en materia de dirección y administración empresarial	287
6.	La responsabilidad civil en el régimen de insolvencia empresarial	288

6.1.	Responsabilidad por la situación de insolvencia o crisis empresarial	289
6.2.	Régimen general de la prueba de la culpa en materia de responsabilidad civil de los administradores	309
7.	La acción social de responsabilidad	312
7.1.	El ejercicio de la acción social de responsabilidad	312
7.2.	Efecto de la decisión de ejercitar la acción social de responsabilidad	314
7.3.	Legitimación para ejercer la acción	314
7.4.	Legitimación extraordinaria	314
7.5.	La acción se ejerce en beneficio de la sociedad	315
8.	Acciones individuales de responsabilidad	316
9.	Aspectos procesales especiales	316
9.1.	Procedimiento	316
10.	Las acciones de grupo	317
11.	Responsabilidad de las matrices o controlantes	318
11.1.	Presupuestos de aplicación de la norma	318
11.2.	Legitimación	324
11.3.	Caducidad	325
11.4.	Procedimiento	325
12.	Responsabilidad en la empresa unipersonal	325
12.1.	Responsabilidad de los administradores	325
12.2.	Responsabilidad del titular de las cuotas y del administrador por utilización de la empresa en fraude a la ley	326
13.	Responsabilidad de los administradores por el manejo inadecuado de la situación de crisis o insolvencia empresarial	327
13.1.	Causal de disolución por pérdidas	327
13.2.	Deberes de los administradores de las sociedades en crisis	328
13.3.	Limitaciones jurídicas para afrontar la crisis	329
13.4.	Daño y causalidad	330

14.	Responsabilidad por los daños causados durante los procesos de reorganización y de liquidación judicial	330
14.1.	Responsabilidad solidaria de los administradores que actúan en contravención de los mandatos previstos en el artículo 17 de la Ley 1116	331
14.2.	Responsabilidad solidaria de los administrados, contadores públicos y revisores fiscales	332
14.3.	Responsabilidad subsidiaria de los administradores, socios o controlantes	333
15.	Responsabilidad de socios, administradores y revisores fiscales por el faltante del pasivo externo	334
16.	Extensión del régimen de la responsabilidad civil de los administradores a todas las formas de organización empresarial ...	336
17.	Prescripción de las acciones	336

CAPÍTULO XV

Reintegro del patrimonio del deudor

1.	Evocando a Ripert	337
2.	Enunciado	338
3.	Acción pauliana	341
4.	Características de la acción pauliana	342
5.	La acción pauliana en el derecho colombiano	342
6.	Elementos de la acción	343
7.	Naturaleza jurídica de la acción pauliana	346
8.	Simulación	347
9.	Naturaleza y características de la acción de simulación	348
10.	Acción pauliana concursal o revocatoria	348
11.	Evolución de la acción revocatoria en el derecho comercial colombiano	349
12.	Naturaleza jurídica de la acción revocatoria	351
13.	Período de sospecha	354
14.	Determinación de periodo de sospecha	355

15. Las acciones reintegradoras del patrimonio en la Ley 1116 de 2006	356
15.1. Legitimación para actuar	356
15.2. Partes	357
15.3. Competencia y procedimiento	359
15.4. Supuestos de la acción	359
15.5. Actos revocables	361
15.6. Efectos de la sentencia	362
16. Situación de los subadquirentes y denuncia del pleito	364
17. Acumulación de pretensiones	366
18. Medidas cautelares	367
19. Prescripción de la acción	367

CAPÍTULO XVI

Insolvencia transfronteriza

1. Introducción al tema	369
2. Ley modelo	372
3. Principios reguladores de situaciones de insolvencia transnacional	375
4. Tratados multilaterales	377
5. Disposiciones de la ley modelo de insolvencia transfronteriza incorporadas a la Ley 1116 de 2006	378
5.1. Definiciones	381
5.2. Casos de insolvencia transfronteriza	385
5.3. Reconocimiento de un proceso extranjero	386
5.4. Providencia de reconocimiento del proceso extranjero	388
5.5. Medidas otorgables	389
5.6. Efectos del reconocimiento de un proceso extranjero principal	391
6. Cooperación	392
7. Procesos paralelos	394
8. Caso hipotético	396
9. Conclusiones	398

CUADROS COMPARATIVOS

— PROCESO DE REORGANIZACIÓN	
Comparativo Ley 550 de 1999	403
— PROCESO DE LIQUIDACIÓN JUDICIAL	
Comparativo Ley 222 de 1995	447
— DISPOSICIONES COMUNES	
Reorganización y liquidación judicial	
Comparativo Ley 222 de 1995 y Ley 550 de 1999	467
— INSOLVENCIA TRANSFRONTERIZA	
Ley modelo CNUDMI	485
Bibliografía	505