

# **ORDEN SOCIETARIO**

**CARLOS ALBERTO VELASQUEZ RESTREPO**



# INDICE GENERAL

|               |    |
|---------------|----|
| PRÓLOGO ..... | 19 |
|---------------|----|

## Capítulo I

|  |           |
|--|-----------|
| <b>1. EL ACTO DE CONSTITUCIÓN DE LA SOCIEDAD .....</b>                                   | <b>23</b> |
| 1.1 NATURALEZA DEL ACTO CONSTITUTIVO DE LA SOCIEDAD .....                                | 23        |
| 1.1.1 Concepción contractual clásica .....   | 23        |
| 1.1.2 Teoría del acto complejo .....   | 24        |
| 1.1.3 Teoría del acto unilateral .....   | 24        |
| 1.1.4 Teoría del contrato plurilateral de organización .....                             | 24        |
| 1.1.5 Teoría institucional .....   | 24        |
| 1.1.6 Conclusión .....   | 25        |
| 1.2 ELEMENTOS DE LA ESENCIA, DE VALIDEZ Y DE OPONIBILIDAD DEL CONTRATO DE SOCIEDAD ..... | 26        |
| 1.2.1 Elementos de la esencia o existencia .....   | 26        |
| 1.2.1.1 Escritura pública .....  | 26        |
| 1.2.2 Elementos de validez .....   | 30        |
| 1.2.2.1 Capacidad .....  | 30        |
| 1.2.2.2 Consentimiento exento de vicios .....  | 31        |
| 1.2.2.3 Objeto lícito .....  | 34        |
| 1.2.2.4 Causa lícita .....   | 36        |
| 1.2.2.5 Clases de nulidad .....  | 36        |
| 1.2.3 Elementos de oponibilidad .....  | 37        |
| 1.2.3.1 El registro mercantil .....  | 37        |
| 1.3 CÓDIGOS DE CONDUCTA EMPRESARIAL .....  | 39        |

## Capítulo II

|   |           |
|---|-----------|
| <b>2. LA PERSONA JURÍDICA SOCIETARIA .....</b>              | <b>43</b> |
| 2.1 LA PERSONALIDAD .....                                   | 43        |
| 2.1.1 La limitación de la responsabilidad .....             | 43        |
| 2.2 LA CAPACIDAD DE LA SOCIEDAD COMO PERSONA JURÍDICA ..... | 44        |
| 2.2.1 Capacidad de goce de la sociedad .....                | 45        |
| 2.2.2 Capacidad de ejercicio de la sociedad .....           | 46        |
| 2.3 DIFERENCIA DE LA SOCIEDAD CON OTRAS ENTIDADES .....     | 47        |
| 2.3.1 Entidades asociativas .....                           | 47        |
| 2.3.1.1 La corporación civil .....                          | 47        |
| 2.3.1.2 Cooperativa .....                                   | 48        |
| 2.3.1.3 Contrato de agrupación .....                        | 49        |
| 2.3.2 Entidades no asociativas .....                        | 49        |
| 2.3.2.1 Fundación .....                                     | 49        |
| 2.3.2.2 Empresa unipersonal .....                           | 49        |

## Capítulo III

|   |           |
|---|-----------|
| <b>3. DIFERENTES CLASES DE SOCIEDADES .....</b>                       | <b>51</b> |
| 3.1 EL DERECHO DE ASOCIACIÓN .....                                    | 51        |
| 3.1.1 Legitimidad constitucional de las sociedades comerciales .....  | 51        |
| 3.2 CLASIFICACIÓN DE LAS SOCIEDADES SEGÚN EL CÓDIGO DE COMERCIO ..... | 53        |

|         |   |    |
|---------|---|----|
| 3.2.1   | La sociedad colectiva .....                                       | 54 |
| 3.2.1.1 | Nombre .....  | 54 |
| 3.2.1.2 | Los socios .....  | 55 |
| 3.2.1.3 | Partes en que se divide el capital social .....                   | 57 |
| 3.2.1.4 | Dirección, administración y representación .....                  | 58 |
| 3.2.1.5 | Causales especiales de disolución .....                           | 60 |
| 3.2.2   | La sociedad anónima .....   | 60 |
| 3.2.2.1 | Nombre .....  | 62 |
| 3.2.2.2 | Los accionistas .....   | 62 |
| 3.2.2.3 | Constitución de la sociedad .....                                 | 64 |
| 3.2.2.4 | La acción .....   | 65 |
| 3.2.2.5 | Dirección, administración y representación .....                  | 73 |
| 3.2.2.6 | Causales especiales de disolución .....                           | 74 |
| 3.2.2.7 | Clases .....  | 74 |
| 3.2.3   | La sociedad de responsabilidad limitada .....                     | 75 |
| 3.2.3.1 | El nombre .....   | 75 |
| 3.2.3.2 | Los socios .....  | 75 |
| 3.2.3.3 | Las cuotas sociales .....   | 77 |
| 3.2.3.4 | Dirección, administración y representación .....                  | 78 |
| 3.2.3.5 | Causales especiales de disolución .....                           | 78 |
| 3.2.3.6 | Remisión a la sociedad anónima .....                              | 79 |
| 3.2.4   | Sociedad en comandita .....                                       | 79 |
| 3.2.4.1 | Constitución .....  | 79 |
| 3.2.4.2 | Nombre .....  | 79 |
| 3.2.4.3 | El socio .....  | 80 |
| 3.2.4.4 | El capital .....  | 82 |
| 3.2.4.5 | Dirección, administración y representación .....                  | 84 |
| 3.2.4.6 | Causales especiales de disolución .....                           | 85 |
| 3.2.4.7 | Remisiones .....  | 85 |
| 3.3     | OTRAS CLASIFICACIONES .....                                       | 86 |
| 3.3.1   | Sociedades de personas, de capital y mixtas .....                 | 86 |
| 3.3.2   | Sociedades por partes de interés, por cuotas y por acciones ..... | 87 |
| → 3.3.3 | Sociedades civiles y sociedades comerciales .....                 | 88 |
| 3.3.4   | Sociedades irregulares y de hecho .....                           | 89 |
| 3.3.5   | Sociedades de régimen general y especial .....                    | 90 |
| 3.3.5.1 | Sociedades del sector financiero .....                            | 90 |
| 3.3.5.2 | Sociedades de economía mixta .....                                | 90 |
| 3.3.5.3 | Sociedades extranjeras .....                                      | 95 |
| 3.3.6   | Sociedades matrices y subordinadas .....                          | 99 |

#### Capítulo IV

|         |  |     |
|---------|--|-----|
| 4.      | LOS APORTES .....  | 101 |
| 4.1     | NATURALEZA JURÍDICA DE LOS APORTES .....                             | 102 |
| 4.2     | CARACTERÍSTICAS GENERALES DE LOS APORTES .....                       | 102 |
| 4.3     | CLASIFICACIÓN DE LOS APORTES .....                                   | 106 |
| 4.3.1   | Aportes de dinero .....  | 106 |
| 4.3.2   | Aportes de bienes distintos a dinero .....                           | 106 |
| 4.3.2.1 | Clases .....   | 106 |
| 4.3.2.2 | Riesgos del bien dado en aporte (arts. 127 y 128 del C. de Co.) .... | 114 |
| 4.3.3   | El aporte de industria .....   | 115 |
| 4.4     | REEMBOLSO O RESTITUCIÓN DE APORTES .....                             | 120 |

|       |                                       |     |
|-------|---------------------------------------|-----|
| 4.4.1 | Casos de restitución anticipada ..... | 120 |
| 4.4.2 | Casos de reembolso anticipado .....   | 120 |

## Capítulo V

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| <b>5.</b> | <b>EL CAPITAL SOCIAL .....</b>                     | <b>123</b> |
| 5.1       | CONCEPTO .....                                     | 123        |
| 5.1.1     | Capital y patrimonio .....                         | 124        |
| 5.1.2     | Principios que rigen el capital social .....       | 125        |
|           | 5.1.2.1 Principio de unidad .....                  | 125        |
|           | 5.1.2.2 Principio de efectividad .....             | 125        |
|           | 5.1.2.3 Principio de permanencia .....             | 125        |
|           | 5.1.2.4 Principio de determinación .....           | 126        |
| 5.1.3     | Estados del capital .....                          | 126        |
|           | 5.1.3.1 Capital autorizado .....                   | 126        |
|           | 5.1.3.2 Capital suscrito .....                     | 129        |
|           | 5.1.3.3 Capital pagado .....                       | 129        |
| 5.2       | ALÍCUOTAS EN QUE SE DIVIDE EL CAPITAL SOCIAL ..... | 130        |
| 5.2.1     | Concepto y clases .....                            | 130        |
| 5.2.2     | Valores .....                                      | 131        |
|           | 5.2.2.1 Valor nominal .....                        | 131        |
|           | 5.2.2.2 Valor intrínseco .....                     | 132        |
|           | 5.2.2.3 Valor comercial o de mercado .....         | 132        |
| 5.3       | DISMINUCIÓN Y AUMENTO DEL CAPITAL SOCIAL .....     | 132        |
| 5.3.1     | Aumento del capital .....                          | 132        |
| 5.3.2     | Disminución del capital .....                      | 134        |
|           | 5.3.2.1 Procedimiento .....                        | 135        |
|           | 5.3.2.2 Efectos .....                              | 136        |

## Capítulo VI

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| <b>6.</b> | <b>LAS UTILIDADES .....</b>   | <b>137</b> |
| 6.1       | QUÉ DEBE ENTENDERSE POR UTILIDADES O GANANCIAS? .....   | 137        |
| 6.2       | ¿EL ÁNIMO DE OBTENER GANANCIAS PARA SU ULTERIOR REPARTICIÓN<br>ES ELEMENTO ESENCIAL DE LA SOCIEDAD CIVIL O COMERCIAL? ..... | 138        |
| 6.3       | DECISIÓN DE DISTRIBUIR UTILIDADES .....   | 139        |
| 6.4       | FORMA COMO SE REPARTEN LAS UTILIDADES .....   | 140        |
|           | 6.4.1 Distribución de las utilidades en la sociedad anónima .....   | 141        |
|           | 6.4.2 Participación en las ganancias del socio comanditario .....   | 141        |
|           | 6.4.3 Participación en las ganancias del socio industrial .....   | 142        |
|           | 6.4.4 Forma de distribuir las utilidades en la sociedad de responsabilidad<br>limitada y en la sociedad colectiva .....     | 142        |
| 6.5       | EL BALANCE Y LAS UTILIDADES .....   | 143        |
| 6.6       | PRESCRIPCIÓN SOBRE DIVIDENDOS NO RECLAMADOS .....   | 143        |
| 6.7       | ¿EXISTE PARTICIPACIÓN EN LAS PÉRDIDAS? .....  | 144        |
| 6.8       | ¿EN LA PRÁCTICA CÓMO DEBE PROCEDER UNA SOCIEDAD PARA LA<br>DISTRIBUCIÓN DE SUS GANANCIAS? .....                             | 146        |
| 6.9       | LAS RESERVAS .....  | 147        |
|           | 6.9.1 Clasificación de las reservas .....   | 148        |
|           | 6.9.1.1 Reserva legal .....   | 149        |
|           | 6.9.1.2 Reservas estatutarias .....   | 149        |
|           | 6.9.1.3 Reservas ocasionales o eventuales .....   | 150        |

## Capítulo VII

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| <b>7.</b> | <b>ESTADOS FINANCIEROS .....</b>   | <b>153</b> |
| 7.1       | ANTECEDENTES .....   | 153        |
| 7.2       | CONCEPTO .....   | 153        |
| 7.3       | CLASIFICACIÓN .....  | 154        |
| 7.3.1     | Estados financieros de propósito general .....   | 154        |
| 7.3.1.1   | Estados financieros básicos .....  | 154        |
| 7.3.1.2   | Estados financieros consolidados .....   | 155        |
| 7.3.1.3   | Estados financieros abreviados .....   | 156        |
| 7.3.1.4   | Estados financieros certificados .....   | 156        |
| 7.3.1.5   | Estados financieros dictaminados .....   | 156        |
| 7.3.2     | Estados financieros de propósito especial .....  | 157        |
| 7.3.2.1   | Balance inicial .....  | 157        |
| 7.3.2.2   | Estados financieros de períodos intermedios .....  | 158        |
| 7.3.2.3   | Estados de costos .....  | 158        |
| 7.3.2.4   | Estado de inventario .....   | 158        |
| 7.3.2.5   | Estados financieros extraordinarios .....  | 158        |
| 7.3.2.6   | Estados de liquidación .....   | 158        |
| 7.3.2.7   | Estados preparados sobre una base comprensiva de contabilidad<br>distinta de los principios de contabilidad generalmente aceptados ..... | 159        |
| 7.3.2.8   | Estados financieros comparativos .....   | 159        |
| 7.4       | RECTIFICACIÓN DE LOS ESTADOS FINANCIEROS .....   | 159        |
| 7.5       | PUBLICIDAD DE LOS ESTADOS FINANCIEROS .....  | 160        |
| 7.6       | AUTENTICIDAD DE LOS ESTADOS FINANCIEROS .....  | 160        |
| 7.7       | AUSENCIA DE ESTADOS FINANCIEROS .....  | 160        |
| 7.8       | RESPONSABILIDAD PENAL .....  | 160        |
| 7.9       | EXPEDICIÓN DE REGLAMENTOS .....  | 162        |

## Capítulo VIII

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| <b>8.</b> | <b>LAS REFORMAS ESTATUTARIAS .....</b>                                  | <b>165</b> |
| 8.1       | CONCEPTO .....  | 165        |
| 8.2       | REQUISITOS Y PROCEDIMIENTO .....  | 165        |
| 8.2.1     | Mayoría necesaria para la aprobación de reformas .....                  | 166        |
| 8.2.2     | Autorización previa de la superintendencia .....                        | 166        |
| 8.3       | EFFECTOS .....  | 167        |
| 8.4       | DECISIONES QUE IMPLICAN REFORMA ESTATUTARIA .....                       | 167        |
| 8.5       | PRUEBA DE LAS REFORMAS .....  | 168        |
| 8.6       | TRANSFORMACIÓN DE LA SOCIEDAD .....                                     | 168        |
| 8.6.1     | Concepto .....  | 168        |
| 8.6.2     | Requisitos formales .....   | 169        |
| 8.6.3     | Efectos de la transformación frente a la sociedad y los asociados ..... | 171        |
| 8.6.4     | Efectos de la transformación frente a terceros .....                    | 171        |
| 8.6.5     | Reflexiones acerca del tema .....                                       | 172        |
| 8.7       | FUSIÓN DE SOCIEDADES .....  | 173        |
| 8.7.1     | Concepto .....  | 173        |
| 8.7.1.1   | Sujetos que participan en la fusión .....                               | 174        |
| 8.7.2     | Naturaleza jurídica .....   | 174        |
| 8.7.3     | Clases de fusión .....  | 175        |
| 8.7.3.1   | Fusión propia .....   | 176        |
| 8.7.3.2   | Fusión impropia .....   | 176        |
| 8.7.3.3   | Diferencias entre la fusión propia y la fusión impropia .....           | 177        |

|         |  |     |
|---------|--|-----|
| 8.7.4   | Procedimiento .....  | 177 |
| 8.7.4.1 | Elaboración y aprobación del compromiso de fusión .....                              | 178 |
| 8.7.4.2 | Solicitud de autorización a la superintendencia competente .....                     | 178 |
| 8.7.4.3 | Publicidad del compromiso de fusión y oposición de los<br>acreedores .....           | 179 |
| 8.7.4.4 | Otorgamiento e inscripción de la escritura pública de fusión .....                   | 180 |
| 8.7.4.5 | Tradición de los bienes de la sociedad absorbida a la<br>absorbente .....            | 180 |
| 8.7.5   | Efectos de la fusión .....   | 181 |
| 8.7.5.1 | Efectos de la fusión sobre la sociedad absorbente .....                              | 181 |
| 8.7.5.2 | Efectos de la fusión sobre las sociedades absorbidas .....                           | 182 |
| 8.7.6   | Reflexiones sobre el tema .....  | 182 |
| 8.8     | <b>ESCISIÓN DE SOCIEDADES</b> .....  | 184 |
| 8.8.1   | Antecedentes .....   | 184 |
| 8.8.2   | Concepto .....   | 185 |
| 8.8.3   | Naturaleza jurídica de la escisión .....   | 185 |
| 8.8.4   | Modalidades de la escisión .....   | 185 |
| 8.8.4.1 | Escisión parcial .....   | 185 |
| 8.8.4.2 | Escisión total .....   | 186 |
| 8.8.4.3 | Otras clases de escisión .....   | 186 |
| 8.8.5   | Proceso de escisión .....  | 186 |
| 8.8.5.1 | Elaboración y aprobación del proyecto de escisión .....                              | 186 |
| 8.8.5.2 | Solicitud de autorización a la superintendencia competente .....                     | 188 |
| 8.8.5.3 | Publicidad del proyecto de escisión y oposición de los<br>acreedores .....           | 188 |
| 8.8.5.4 | Otorgamiento e inscripción de la escritura pública de escisión .....                 | 189 |
| 8.8.5.5 | Tradición de los bienes de la sociedad escindida a la o a las<br>beneficiarias ..... | 189 |
| 8.8.6   | Efectos de la escisión .....   | 190 |
| 8.8.7   | Diferencias entre fusión y escisión .....  | 191 |
| 8.8.8   | Reflexiones sobre el tema .....  | 191 |

### Capítulo IX

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| <b>9.</b> | <b>EL DERECHO DE RECESO</b> .....   | <b>195</b> |
| 9.1       | ANOTACIONES PRELIMINARES .....  | 195        |
| 9.2       | CONCEPTO .....  | 196        |
| 9.3       | CAUSALES LEGALES DEL DERECHO DE RECESO O RETRACTO .....                                     | 197        |
| 9.4       | ¿QUIÉNES PUEDEN EJERCER EL DERECHO DE RETIRO? .....   | 199        |
| 9.5       | REQUISITOS ESPECIALES PARA LA CONVOCATORIA A REUNIÓN DE ASAMBLEA<br>O JUNTA DE SOCIOS ..... | 199        |
| 9.6       | PROCEDIMIENTO PARA EL EJERCICIO DEL DERECHO DE RECESO .....                                 | 200        |
| 9.7       | EFFECTOS DEL RETIRO .....   | 203        |

### Capítulo X

|            |  |            |
|------------|--|------------|
| <b>10.</b> | <b>LOS ÓRGANOS SOCIALES</b> .....  | <b>205</b> |
| 10.1       | ÓRGANO DE DIRECCIÓN .....  | 206        |
| 10.1.1     | Naturaleza jurídica de las decisiones adoptadas en la asamblea o junta ... | 207        |
| 10.1.2     | La asamblea de accionistas y la junta de socios .....                      | 207        |
| 10.1.3     | Requisitos de existencia .....   | 208        |
| 10.1.4     | La representación en asambleas de accionistas o juntas de socios .....     | 211        |

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 10.1.5 | Funciones de asambleas de accionistas y juntas de socios .....  | 212 |
| 10.1.6 | Las reuniones .....   | 214 |
| 10.1.7 | Inhabilidades para ejercer el derecho de voto y mayorías decisorias .....   | 217 |
| 10.2   | <b>ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN</b> .....   | 218 |
| 10.2.1 | Naturaleza jurídica de la administración .....  | 219 |
| 10.2.2 | ¿Quiénes son los administradores? .....   | 220 |
| 10.2.3 | La administración en cada tipo de sociedad .....  | 220 |
|        | 10.2.3.1 En la sociedad colectiva .....   | 220 |
|        | 10.2.3.2 En la sociedad anónima .....   | 221 |
|        | 10.2.3.3 En la sociedad de responsabilidad limitada .....   | 233 |
|        | 10.2.3.4 En las sociedades en comandita .....   | 234 |
| 10.2.4 | Los deberes de los administradores .....  | 234 |
|        | 10.2.4.1 Desarrollo adecuado del objeto social .....  | 234 |
|        | 10.2.4.2 Observar la ley y los estatutos .....  | 235 |
|        | 10.2.4.3 Velar porque se permita el cumplimiento a cabalidad de las funciones del revisor fiscal .....  | 235 |
|        | 10.2.4.4 Velar porque se mantengan a salvo los secretos industriales y comerciales de la sociedad .....   | 235 |
|        | 10.2.4.5 Abstenerse de utilizar indebidamente información privilegiada ....   | 235 |
|        | 10.2.4.6 Los administradores deben brindarle un trato equitativo a todos los socios y respetar su derecho de inspección .....                           | 235 |
|        | 10.2.4.7 Los administradores deben abstenerse de competir con la sociedad que administran, porque actos como éste constituyen evidente deslealtad ..... | 236 |
| 10.2.5 | Responsabilidad de los administradores .....  | 236 |
|        | 10.2.5.1 Responsabilidad patrimonial .....  | 237 |
|        | 10.2.5.2 Responsabilidad disciplinaria .....  | 241 |
|        | 10.2.5.3 Responsabilidad penal .....  | 242 |
| 10.3   | <b>ÓRGANO DE REPRESENTACIÓN</b> .....   | 243 |
| 10.3.1 | La representación en cada tipo de sociedad .....  | 244 |
|        | 10.3.1.1 En la sociedad colectiva .....   | 244 |
|        | 10.3.1.2 En la sociedad anónima .....   | 244 |
|        | 10.3.1.3 En la sociedad limitada .....  | 244 |
|        | 10.3.1.4 En la sociedad en comandita .....  | 245 |
| 10.3.2 | Facultades del representante legal de la compañía .....   | 245 |
|        | 10.3.2.1 Giro ordinario y objeto social .....   | 246 |
|        | 10.3.2.3 Funciones del representante legal .....  | 248 |
|        | 10.3.3 Funciones del representante legal .....  | 242 |
| 10.4   | <b>ÓRGANO DE CONTROL</b> .....  | 248 |
| 10.4.1 | Revisoría fiscal obligatoria y potestativa .....  | 249 |
| 10.4.2 | Nombramiento del revisor fiscal .....   | 251 |
| 10.4.3 | Inhabilidades e incompatibilidades para ser revisor fiscal .....  | 252 |
| 10.4.4 | Funciones del revisor fiscal .....  | 253 |
| 10.4.5 | Responsabilidad del revisor fiscal .....  | 255 |
| 10.4.6 | Otros procedimientos de fiscalización .....   | 256 |
|        | 10.4.6.1 Derecho de inspección .....  | 256 |

## Capítulo XI

|  |            |
|--|------------|
| <b>11. INSPECCIÓN Y VIGILANCIA ESTATAL DE LAS SOCIEDADES COMERCIALES</b> ..... | <b>261</b> |
| 11.1 SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES .....                                      | 262        |
| 11.1.1 Historia .....  | 262        |

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 11.1.2 | Definición .....  | 264 |
| 11.1.3 | Funciones de la Superintendencia de Sociedades .....  | 264 |
|        | 11.1.3.1 Inspección .....   | 266 |
|        | 11.1.3.2 Vigilancia .....   | 266 |
|        | 11.1.3.3 Control .....  | 268 |
| 11.1.4 | Obligación de enviar los balances a la Superintendencia .....   | 269 |
| 11.1.5 | Funciones jurisdiccionales .....  | 269 |
|        | 11.1.5.1 Facultades frente a procesos concursales .....   | 270 |
|        | 11.1.5.2 Reconocimiento de los presupuestos de ineficacia .....   | 272 |
|        | 11.1.5.3 Límites de la intervención de la Superintendencia de Sociedades<br>frente a sociedades vigiladas y no vigiladas por ella ..... | 275 |
| 11.2   | SUPERINTENDENCIA BANCARIA .....   | 276 |
|        | 11.2.1 Definición .....   | 276 |
|        | 11.2.2 Objetivos .....  | 277 |
|        | 11.2.3 Funciones .....  | 277 |
|        | 11.2.4 Entidades sujetas a la inspección y vigilancia de la<br>Superintendencia Bancaria .....  | 278 |
| 11.3   | SUPERINTENDENCIA DE VALORES .....   | 279 |
|        | 11.3.1 Funciones .....  | 279 |
|        | 11.3.2 Entidades sujetas a la inspección y vigilancia de la<br>Superintendencia de Valores .....  | 280 |
| 11.4   | SUPERINTENDENCIA DE INDUSTRIA Y COMERCIO .....  | 280 |

## Capítulo XII

|            |  |            |
|------------|--|------------|
| <b>12.</b> | <b>IMPUGNACIÓN DE LAS DECISIONES SOCIALES .....</b>  | <b>281</b> |
| 12.1       | INTRODUCCIÓN .....   | 281        |
| 12.2       | LEGITIMADOS PARA EJERCER LA ACCIÓN DE IMPUGNACIÓN .....  | 281        |
| 12.3       | ANOMALÍAS DEL NEGOCIO JURÍDICO MERCANTIL .....   | 282        |
|            | 12.3.1 Ineficacia .....  | 282        |
|            | 12.3.1.1 Causales de ineficacia en las decisiones sociales .....   | 282        |
|            | 12.3.1.2 ¿Ineficacia o inexistencia? .....   | 284        |
|            | 12.3.2 Nulidad .....   | 285        |
|            | 12.3.2.1 La nulidad absoluta .....   | 286        |
|            | 12.3.2.2 La nulidad parcial .....  | 287        |
|            | 12.3.2.3 La nulidad general .....  | 287        |
|            | 12.3.2.4 Efectos jurídicos de la nulidad general proveniente de<br>objeto y causa ilícitos .....                                 | 288        |
|            | 12.3.2.5 Efectos jurídicos de las nulidades generales provenientes<br>de fuentes distintas a la ilicitud de objeto y causa ..... | 288        |
|            | 12.3.3 Inoponibilidad .....  | 288        |
| 12.4       | SOBRE QUÉ ACTOS SOCIALES ES PROCEDENTE LA ACCIÓN DE<br>IMPUGNACIÓN .....   | 290        |
| 12.5       | PROCESO POR EL CUAL DEBE INSTAURARSE LA ACCIÓN DE<br>IMPUGNACIÓN .....   | 291        |
| 12.6       | ANÁLISIS DE DIFERENTES SITUACIONES QUE SE PUEDEN PRESENTAR<br>EN LA PRÁCTICA .....   | 291        |
| 12.7       | TÉRMINOS PARA EJERCER LA ACCIÓN DE IMPUGNACIÓN .....   | 295        |
| 12.8       | CONCLUSIONES SOBRE LA TESIS DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE<br>MEDELLÍN CON RELACIÓN A LA IMPUGNACIÓN DE DECISIONES SOCIALES .....      | 298        |
| 12.9       | PRUEBAS QUE DEBEN APORTARSE EN LOS PROCESOS DE IMPUGNACIÓN .....   | 300        |

### Capítulo XIII

|  |            |
|--|------------|
| <b>13. ACCIONES CON DIVIDENDO PREFERENCIAL Y SIN DERECHO DE VOTO</b> ..... | <b>303</b> |
| 13.1 CONSIDERACIONES GENERALES .....                                       | 303        |
| 13.2 CARACTERÍSTICAS .....   | 304        |
| 13.3 DERECHOS QUE CONCEDEN .....   | 304        |
| 13.3.1 Derechos económicos .....   | 304        |
| 13.3.2 Derechos políticos .....  | 305        |
| 13.4 TRÁMITE DE COLOCACIÓN .....   | 306        |
| 13.4.1 Solicitud de autorización a la Superintendencia .....               | 306        |
| 13.4.2 Informe a la Superintendencia .....                                 | 307        |

### Capítulo XIV

|  |            |
|--|------------|
| <b>14. DISOLUCIÓN Y LIQUIDACIÓN DE LAS SOCIEDADES</b> .....  | <b>309</b> |
| 14.1 DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD .....   | 309        |
| 14.1.1 Concepto .....  | 309        |
| 14.1.2 Naturaleza .....  | 311        |
| 14.1.3 Causales de disolución .....  | 312        |
| 14.1.3.1 Causales generales de disolución .....  | 312        |
| 14.1.3.2 Causales especiales de disolución .....   | 319        |
| 14.1.4 Efectos y formalidades de la disolución .....   | 322        |
| 14.1.5 Posibilidades para evitar la disolución de la sociedad .....  | 323        |
| 14.1.6 ¿Qué ocurre con los órganos de la sociedad en estado de liquidación? ...  | 323        |
| 14.1.7 Revocación de la declaratoria de disolución de sociedades<br>limitadas y por acciones ocasionada por la ocurrencia de pérdidas<br>patrimoniales y su inscripción en el registro mercantil ..... | 327        |
| 14.2 LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD .....  | 329        |
| 14.2.1 Procedimiento de liquidación .....  | 330        |
| 14.2.2 Proceso privado de liquidación .....  | 331        |
| 14.2.2.1 Nombramiento del liquidador .....   | 331        |
| 14.2.2.2 Renuncia del liquidador .....   | 333        |
| 14.2.2.3 Funciones específicas del liquidador .....  | 333        |
| 14.2.3 El inventario del patrimonio social en el proceso de liquidación privada .....  | 334        |
| 14.2.4 Realización de los bienes a dinero .....  | 335        |
| 14.2.5 Pago del pasivo externo .....   | 336        |
| 14.2.6 Pago del pasivo interno .....   | 336        |
| 14.2.7 La cuenta final de liquidación .....  | 337        |
| 14.2.8 Trámites posteriores .....  | 339        |
| 14.2.9 Acciones .....  | 339        |

### Capítulo XV

|   |            |
|---|------------|
| <b>15. GRUPOS DE SOCIEDADES</b> .....                             | <b>341</b> |
| 15.1 INTRODUCCIÓN .....   | 341        |
| 15.2 APROXIMACIÓN AL CONCEPTO DE GRUPOS DE SOCIEDADES .....       | 341        |
| 15.3 GRUPO DE SOCIEDADES Y GRUPO EMPRESARIAL .....                | 341        |
| 15.4 SITUACIONES DE CONTROL .....                                 | 342        |
| 15.5 FILIALES COMUNES .....                                       | 345        |
| 15.6 INSCRIPCIÓN EN EL REGISTRO MERCANTIL .....                   | 345        |
| 15.7 RESPONSABILIDAD DEL CONTROLANTE .....                        | 346        |
| 15.8 COMPROBACIÓN DE OPERACIONES DE SOCIEDADES SUBORDINADAS ..... | 347        |

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| 15.9  | PARTICIPACIONES SOCIALES RECÍPROCAS .....     | 347 |
| 15.10 | PAGO DEL DIVIDENDO EN FORMA DE ACCIONES ..... | 348 |

### Capítulo XVI

|            |   |            |
|------------|---|------------|
| <b>16.</b> | <b>DESESTIMACIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA .....</b>   | <b>349</b> |
| 16.1       | APROXIMACIÓN AL CONCEPTO .....  | 349        |
| 16.1.1     | Historia .....  | 350        |
| 16.1.2     | Utilidad de la institución .....  | 351        |
| 16.1.3     | La doctrina norteamericana del disregard .....  | 353        |
| 16.1.4     | El fraude .....   | 356        |
| 16.1.4.1   | Elementos del fraude .....  | 356        |
| 16.1.4.2   | Formas de manifestación del fraude .....  | 357        |
| 16.1.4.3   | Clases de fraude .....  | 357        |
| 16.1.4.4   | Consecuencias del fraude .....  | 358        |
| 16.1.5     | La teoría del disregard en el derecho alemán .....  | 359        |
| 16.1.6     | La institución de la desestimación de la personalidad jurídica en los ordenamientos jurídicos iberoamericanos .....           | 359        |
| 16.1.7     | Las doctrinas del estoppel, disregard y de los propios actos .....  | 360        |
| 16.1.7.1   | El estoppel .....   | 360        |
| 16.1.7.2   | Estoppel y disregard .....  | 361        |
| 16.1.7.3   | Doctrina de los propios actos .....   | 361        |
| 16.2       | LA DESESTIMACIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO COLOMBIANO .....                                     | 362        |
| 16.2.1     | La validez del contrato de sociedad .....   | 364        |
| 16.2.2     | Principios generales del derecho .....  | 366        |
| 16.2.2.1   | Teoría de la apariencia .....   | 366        |
| 16.2.2.2   | Abuso del derecho .....   | 367        |
| 16.2.2.3   | Fraude a la ley .....   | 370        |
| 16.2.2.4   | La simulación .....   | 371        |
| 16.2.3     | Desestimación de la personalidad jurídica por el no pago de aportes .....   | 372        |
| 16.2.4     | Desestimación de la personalidad jurídica por posesión de partes de interés, cuotas o acciones en la sociedad dominante ..... | 373        |
| 16.2.5     | Extensión del concordato y de la liquidación obligatoria .....  | 375        |
| 16.2.6     | La postergación de créditos .....   | 376        |
| 16.2.7     | Responsabilidad por el pago de impuestos .....  | 377        |
| 16.2.8     | La unidad de empresa en el derecho laboral .....  | 378        |
| 16.2.9     | Desestimación por pago de salarios y prestaciones .....   | 378        |
| 16.2.10    | Concordatos .....   | 378        |
| 16.2.11    | La desestimación de la personalidad jurídica y la empresa unipersonal .....   | 379        |
| 16.2.12    | Conclusiones .....  | 379        |

### Capítulo XVII

|            |  |            |
|------------|--|------------|
| <b>17.</b> | <b>LA EMPRESA UNIPERSONAL .....</b>              | <b>381</b> |
| 17.1       | CONCEPTO .....                                   | 381        |
| 17.2       | ANTECEDENTES .....                               | 382        |
| 17.3       | NATURALEZA JURÍDICA .....                        | 383        |
| 17.4       | CONSTITUCIÓN .....                               | 384        |
| 17.5       | DIRECCIÓN, ADMINISTRACIÓN Y REPRESENTACIÓN ..... | 385        |
| 17.6       | CAPITAL, APORTES Y UTILIDADES .....              | 386        |

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| 17.7  | CONVERSIÓN .....                              | 387 |
| 17.8  | NORMAS APLICABLES .....                       | 388 |
| 17.9  | FISCALIZACIÓN DE LA EMPRESA UNIPERSONAL ..... | 388 |
| 17.10 | PROHIBICIONES .....                           | 389 |

### Capítulo XVIII

|            |  |            |
|------------|--|------------|
| <b>18.</b> | <b>CUENTAS EN PARTICIPACIÓN .....</b>                | <b>391</b> |
| 18.1       | CONCEPTO .....                                       | 391        |
| 18.2       | ANTECEDENTES .....                                   | 392        |
| 18.3       | CLASES DE PARTICIPES .....                           | 392        |
| 18.4       | CARACTERÍSTICAS .....                                | 393        |
| 18.5       | DIFERENCIAS RESPECTO DEL CONTRATO DE SOCIEDAD .....  | 394        |
| 18.6       | INSPECCIÓN Y VIGILANCIA DEL PARTICIPE INACTIVO ..... | 395        |
| 18.7       | REALIDAD DEL APORTE .....                            | 395        |
| 18.8       | NATURALEZA DEL PARTICIPE ACTIVO .....                | 396        |

### Capítulo XIX

|            |   |            |
|------------|---|------------|
| <b>19.</b> | <b>SOCIEDADES DE COMERCIALIZACION INTERNACIONAL .....</b>                                     | <b>397</b> |
| 19.1       | CONCEPTO .....  | 397        |
| 19.2       | CONSTITUCIÓN .....  | 397        |
| 19.3       | BENEFICIOS QUE OFRECE EL RÉGIMEN DE LAS SOCIEDADES DE<br>COMERCIALIZACIÓN INTERNACIONAL ..... | 398        |
| 19.4       | RÉGIMEN FISCAL .....  | 399        |
| 19.5       | OBLIGACIONES .....  | 399        |
| 19.6       | VIGILANCIA ESTATAL .....  | 400        |
| 19.7       | CANCELACIÓN DE LA INSCRIPCIÓN DE LA SOCIEDAD .....  | 400        |
| 19.8       | UN NUEVO RÉGIMEN PARA LAS SOCIEDADES DE COMERCIALIZACIÓN<br>INTERNACIONAL .....               | 401        |

### Capítulo XX

|            |   |            |
|------------|---|------------|
| <b>20.</b> | <b>RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS .....</b>  | <b>403</b> |
| 20.1       | DESARROLLO HISTÓRICO DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS<br>JURÍDICAS .....                 | 404        |
| 20.1.1     | Derecho clásico o romano .....  | 404        |
| 20.1.2     | Edad Media o de los glosadores .....  | 404        |
| 20.1.3     | Los canonistas .....  | 405        |
| 20.1.4     | Los postglosadores .....  | 406        |
| 20.1.5     | Derecho moderno .....   | 406        |
|            | 20.1.5.1 Teoría de la ficción .....   | 407        |
|            | 20.1.5.2 Teoría de la voluntad legal .....  | 407        |
| 20.1.6     | Derecho contemporáneo .....   | 408        |
|            | 20.1.6.1 Teoría de la voluntad real .....   | 408        |
| 20.1.7     | Derecho anglosajón .....  | 410        |
| 20.2       | SOBRE LA CAPACIDAD DELICTIVA DE LAS PERSONAS JURÍDICAS .....  | 413        |
| 20.2.1     | La capacidad de acción .....  | 413        |
|            | 20.2.1.1 Niegan la capacidad de acción .....  | 413        |
|            | 20.2.1.2 Aceptan la capacidad de acción .....   | 414        |
| 20.2.2     | La capacidad de culpabilidad .....  | 415        |
|            | 20.2.2.1 Niegan la capacidad de culpabilidad de las personas jurídicas ...                          | 415        |
|            | 20.2.2.2 Hacen responsables a las personas jurídicas obviando<br>el principio de culpabilidad ..... | 416        |

|        |          |   |     |
|--------|----------|---|-----|
|        | 20.2.2.3 | Aceptan la capacidad de culpabilidad de las personas jurídicas                              | 417 |
| 20.2.3 |          | Tipos de sanción de las cuales pueden ser objeto las personas jurídicas                     | 423 |
|        | 20.2.3.1 | La sanción penal  | 423 |
|        | 20.2.3.2 | Las medidas de seguridad o especiales   | 424 |
|        | 20.2.3.3 | Sanción administrativa  | 424 |
| 20.3   |          | RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS EN OTROS PAÍSES                             | 427 |
|        | 20.3.1   | Bélgica   | 427 |
|        | 20.3.2   | Italia  | 427 |
|        | 20.3.4   | Francia   | 427 |
|        | 20.3.5   | Inglaterra  | 427 |
|        | 20.3.6   | Irlanda   | 428 |
|        | 20.3.7   | España  | 428 |
|        | 20.3.8   | Alemania  | 428 |
|        | 20.3.9   | América latina  | 429 |
| 20.4   |          | ANTECEDENTES LEGISLATIVOS DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS EN COLOMBIA | 429 |
| 20.5   |          | JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL SOBRE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS      | 430 |
|        | 20.5.1   | Sentencia C-320 de junio 30 de 1998, M.P. Eduardo Cifuentes Muñoz.                          | 432 |
|        | 20.5.2   | Sentencia C-674 de noviembre 18 de 1998, M.P. Eduardo Cifuentes Muñoz                       | 439 |
|        | 20.5.3   | Sentencia C-843 del 27 de octubre de 1999, M.P. Alejandro Martínez Caballero                | 439 |
| 20.6   |          | CONCLUSIÓN  | 442 |
| 20.7   |          | ASPECTOS GENERALES DEL DERECHO PENAL SOCIETARIO   | 444 |

## Capítulo XXI

|            |         |  |            |
|------------|---------|--|------------|
| <b>21.</b> |         | <b>DE LA TRIBUTACIÓN SOCIETARIA</b>  | <b>447</b> |
| 21.1       |         | LAS SOCIEDADES EN EL DERECHO TRIBUTARIO  | 447        |
| 21.2       |         | LA CONSTITUCIÓN DE LA SOCIEDAD Y EL DERECHO TRIBUTARIO                         | 448        |
| 21.3       |         | LA LIMITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD  | 449        |
|            | 21.3.1  | El principio de la limitación de la responsabilidad en el derecho tributario   | 450        |
| 21.4       |         | LAS UTILIDADES EN EL RÉGIMEN TRIBUTARIO  | 455        |
|            | 21.4.1  | Las utilidades que son gravables y las que no están gravadas                   | 458        |
|            | 21.4.2  | Los dividendos y la renta presuntiva   | 461        |
| 21.5       |         | LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES FRENTE A LAS NORMAS FISCALES         | 462        |
| 21.6       |         | ENAJENACIÓN DE CUOTAS Y ACCIONES   | 463        |
| 21.7       |         | PRÉSTAMOS DE LA SOCIEDAD A LOS ASOCIADOS                                       | 464        |
| 21.8       |         | LA PRIMA EN COLOCACIÓN DE ACCIONES   | 465        |
| 21.9       |         | LAS CAPITALIZACIONES   | 466        |
| 21.10      |         | FUSIÓN DE SOCIEDADES   | 469        |
| 21.11      |         | LA ESCISIÓN  | 470        |
| 21.12      |         | LIQUIDACIÓN DE LAS SOCIEDADES Y RÉGIMEN FISCAL                                 | 470        |
|            | 21.12.1 | Otra causal de disolución de las sociedades                                    | 471        |
|            | 21.12.2 | Responsabilidad del liquidador y los asociados en la disolución de la sociedad | 471        |
|            | 21.12.3 | Tratamiento fiscal del remanente entregado a los asociados                     | 472        |
| 21.13      |         | LAS INVERSIONES EXTRANJERAS  | 473        |
| 21.14      |         | GRUPOS EMPRESARIALES Y ECONÓMICOS  | 475        |

## Capítulo XXII

|   |            |
|---|------------|
| <b>22. SOCIEDADES PRESTATARIAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS</b> .....    | <b>477</b> |
| 22.1 LA PRIVATIZACIÓN DE LAS SOCIEDADES PÚBLICAS .....                          | 477        |
| 22.2 SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS. CONCEPTO .....                           | 479        |
| 22.3 PERSONAS QUE PUEDEN PRESTAR LOS SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS .....     | 482        |
| 22.4 RÉGIMEN DE LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS - ESP - .....                | 486        |
| 22.4.1 Nombre .....   | 488        |
| 22.4.2 Duración .....   | 488        |
| 22.4.3 Objeto .....   | 488        |
| 22.4.4 Capital .....  | 490        |
| 22.4.5 Aportes .....  | 491        |
| 22.4.6 Fusión y escisión de las ESP .....                                       | 493        |
| 22.4.7 Órganos sociales .....   | 493        |
| 22.4.7.1 Asamblea de accionistas .....  | 493        |
| 22.4.7.2 Junta directiva .....  | 494        |
| 22.4.7.3 Órgano de control .....  | 495        |
| 22.4.8 Emisión y colocación de acciones .....                                   | 498        |
| 22.4.9 Disolución y liquidación .....   | 499        |
| 22.4.10 Solución de conflictos .....  | 501        |
| 22.4.11 Permiso de funcionamiento .....   | 501        |
| 22.4.12 Exclusiones .....   | 502        |
| 22.5 RÉGIMEN DE ACTOS Y CONTRATOS DE LAS ESP .....                              | 502        |
| 22.5.1 Reglas contractuales especiales .....                                    | 503        |
| 22.5.2 Régimen contractual, ¿constitucional o inconstitucional? .....           | 504        |
| 22.5.3 Desestimación de la personalidad interpuesta .....                       | 505        |
| 22.6 RÉGIMEN TRIBUTARIO DE LAS ESP .....  | 506        |
| 22.6.1 Impuesto de renta .....  | 506        |
| 22.6.2 Renta presuntiva .....   | 508        |
| 22.6.3 Impuesto de timbre nacional .....  | 508        |
| 22.6.4 Impuesto al valor agregado -IVA- .....                                   | 509        |
| 22.7 JURISDICCIÓN COMPETENTE PARA RESOLVER CONFLICTOS .....                     | 509        |
| 22.8 TOMA DE POSESIÓN DE LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS ..... | 513        |
| 22.8.1 Causales para que opere la toma de posesión .....                        | 514        |
| 22.8.2 Efectos de la toma de posesión .....                                     | 515        |
| 22.9 INSPECCIÓN Y VIGILANCIA ESTATAL DE LAS ESP .....                           | 516        |
| 22.9.1 Los ministerios .....  | 516        |
| 22.9.2 Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios .....               | 517        |
| 22.9.3 Comisiones de regulación .....   | 520        |
| 22.9.4 Control social de los servicios públicos domiciliarios .....             | 523        |
| 22.10 SUBSIDIOS .....   | 524        |
| 22.11 SERVIDUMBRES EN LA LEY 142 DE 1994 .....                                  | 527        |
| 22.12 A MANERA DE CONCLUSIÓN .....  | 528        |
| ÍNDICE ALFABÉTICO DE MATERIAS .....   | 529        |
| BIBLIOGRAFÍA .....  | 539        |