

LAS ASOCIACIONES, INSTRUMENTO PARA LA CREACIÓN DE EMPRESAS

1. PRESENTACIÓN	18
-----------------------	----

PRIMERA PARTE

CAPÍTULO I

1. EL ESPÍRITU ASOCIATIVO Y LA ASOCIACIÓN	23
2. El fenómeno asociativo	23
3. Concepto de asociación	26
4. El derecho de asociación en la Constitución Política	28
5. El Derecho de asociación y la generación de derechos humanos	29
6. Naturaleza jurídica del acto asociativo	30
5.1. La doctrina anticontractualista	31
5.2. La teoría que acepta la naturaleza contractual del acto constitutivo, pero modifica el concepto de contrato	32
Diferencias entre el contrato de cambio y el contrato de colaboración	32
Consecuencias de la distinción entre el contrato de cambio y el contrato de organización	33
5.2.1. Elementos esenciales generales del contrato de colaboración	33
5.2.1.1. Consentimiento	34
5.2.1.2. Objeto	34
5.2.1.3. Causa	35
5.2.1.4. Forma	36
5.2.2. Contratos de colaboración: societarios y para societarios	36
Diferencias entre los contratos de asociación y los negocios de colaboración propiamente dichos	37
6. Clases de asociaciones	42
6.1. El ánimo de lucro en las asociaciones	43
6.2. Asociaciones sin ánimo de lucro	47
6.2.1. Las corporaciones o asociaciones en sentido estricto	47
Contenido de los Estatutos de una Corporación, (Decretos 1529 de 1990 y 2150 de 1995)	48
Registro de asociaciones sin ánimo de lucro	50
6.2.2. Asociaciones agropecuarias y campesinas	50
6.2.3. Entidades ambientales	51
6.2.4. Sociedades de gestión colectiva de derechos de autor y derechos conexos (leyes 23/82 y 44 del 93)	51

6.2.5. Ligas y asociaciones de consumidores	52
6.2.6. Asociaciones en el sistema nacional del deporte	52
6.2.7. Las empresas del sector de la economía solidaria	55
6.2.7.1. Las cooperativas	59
Diferencias entre las C.T.A y las Empresas de Servicios Temporales (E.S.T) reguladas por el Decreto 4369 de 2006	65
6.2.7.2. Otras formas asociativas solidarias	66
6.3. Asociaciones con ánimo de lucro	66
6.3.1. Asociaciones con ánimo de lucro sin personería jurídica	67
6.3.1.1. Las cuentas en participación	68
Similitudes entre las cuentas en participación y la sociedad en comandita simple	71
Diferencias entre las cuentas en participación y la sociedad en comandita simple	72
6.3.1.2. Los denominados contratos de Joint Venture o joint Adventure, empresa conjunta o coentreprise	73
Semejanzas con la sociedad de hecho	77
Diferencias con la sociedad de hecho	77
Diferencias con las cuentas en participación	78
6.3.1.3. El consorcio	78
6.3.1.4. La unión temporal	82
6.3.1.5. La filial común o sociedad de sociedades	82
6.3.1.6. El trust	82
6.3.1.7. Sindicato de accionistas	86
6.3.1.8. El cártel o acuerdos restrictivos de la competencia	86
Casos hipotéticos de acuerdos constitutivo de cártel	91
6.3.2. Asociaciones con ánimo de lucro y personería jurídica	92

CAPÍTULO II

LA ASOCIACIÓN FRENTE A LA CONCENTRACIÓN O INTEGRACIÓN EMPRESARIAL	95
1. La concentración empresarial	95
1.1. La concentración en el campo económico	96
1.1.1. El conglomerado	97
1.1.2. La integración horizontal	97
1.1.3. La integración vertical	98
1.2. La concentración en el campo jurídico	99
1.2.1. Los grupos de coordinación	99
1.2.2. Los grupos de subordinación	99

2. La concentración empresarial V las estructuras asociativas	100
2.1. El grupo empresarial	100
2.1.1. Componentes de un grupo empresarial	101
2.1.2. Requisitos para la existencia del grupo empresarial	102
2.1.3. Comunicación de responsabilidad	104
2.1.4. Clasificación de los grupos empresariales	105
2.1.5. Graficación de los grupos empresariales	106
Grupo Empresarial Radial	106
Grupo Empresarial Circular	107
Grupo Empresarial Piramidal	107
2.2. Sociedad de sociedades	108
2.3. La fusión	108
2.3.1. Formas de fusión	109
Situación antes y después de la fusión impropia	110
2.3.2. Diferencias entre fusión y concentración	110
2.4. La escisión	111
2.4.1. Función económica de la escisión	111
2.4.2. Concepto de escisión	112
2.4.3. Clases de escisión	113
2.5. El clúster	113
2.6. La adquisición	114
SEGUNDA PARTE	117

CAPÍTULO III

LA PERSONA JURÍDICA ESTATUTARIA (PJE)	119
1. Generalidades	119
2. Comentarios sobre la figura	120
3. Breve reseña histórica	121
4. Definición de persona jurídica	122
5. Atributos de la PJE	123
5.1. El nombre	123
5.2. La capacidad	126
5.3. La nacionalidad	127
5.3.1 Tienen nacionalidad las PJE?	127
5.3.2. Criterios para la atribución de la nacionalidad a las personas jurídicas	127
5.3.3. Consecuencias de la nacionalidad de las personas jurídicas	129

5.4. El domicilio	130
5.5. El patrimonio	131
6. La persona jurídica, titular de derechos fundamentales y de tercera generación	131
6.1. Derecho de la propiedad privada, artículos 58 y siguientes de la Constitución Política .	132
6.2. La libertad económica	132
7. Teorías sobre la naturaleza de la persona jurídica	135
7.1. Teoría de la ficción	135
7.2. Teoría de la personalidad real o de la realidad o teoría orgánica	136
7.3. Concepción normativista	137
7.4. Concepción neopositivista	138
8. Responsabilidad de la persona jurídica	138
8.1. El hermetismo y la teoría del disregard of the legal entity	140
8.2. Responsabilidad penal de la persona jurídica	144
8.3. Responsabilidad extracontractual de la sociedad	150
9. Crisis del concepto sociedad	150
10. Clasificación de las personas jurídicas	151
10.1. Según el acto que les da origen	151
10.2. Según el régimen que se les aplica	151
10.3. Según el nexo de nacionalidad	152

CAPÍTULO IV

LA EMPRESA	153
1. Generalidades	153
2. Significados	155
3. Antecedentes	155
4. Antecedentes legislativos	156
5. La empresa como categoría social, económica y política	157
6. La empresa desde la perspectiva de la economía	157
7. Naturaleza jurídica	159
8. Conservación de la empresa	161
9. La empresa y la concentración empresarial	162
10 La internacionalización de la empresa	163
11. Las pequeñas y medianas empresas (PYME)	164

CAPÍTULO V

SANCIONES A LOS ACTOS JURÍDICOS ANÓMALOS	167
En Cuanto a las Causales	170

Diferencias entre la Nulidad Absoluta y Relativa	171
Diferencias entre Negocio Jurídico Inexistente y el Negocio Jurídico Nulo	174
Diferencias entre Negocio Jurídico Inexistente y Negocio Jurídico Ineficaz	174
Diferencias entre Negocio Jurídico Ineficaz y Negocio Jurídico Inoponible	175
TERCERA PARTE	177

CAPÍTULO VI

LAS SOCIEDADES COMERCIALES	179
1. Breve reseña histórica	179
2. Acepciones de la palabra sociedad	181

CAPÍTULO VII

LA SOCIEDAD COMO CONTRATO	183
1. Naturaleza Jurídica	183
2. Nuestra situación normativa	186
3. Elementos Esenciales del Contrato de Sociedad	188
3.1. Pluralidad de socios	189
3.2. Aportes de los socios	190
3.2.1. Clases de aportes	191
3.2.1.1. Aporte en dinero	191
3.2.1.2. Aporte de bienes en especie (no dinerarios)	191
3.2.2. Avalúo de los aportes	191
3.2.3. Algunos aportes en especie	192
3.2.4. El aporte de industria	197
Cuadro ilustrativo del aporte de industria con estimación del valor	200
3.2.5. Nuevos aportes	201
3.2.6. Reposición de aportes	201
3.2.7. Restitución del aporte	202
3.2.8. Reembolso del aporte	202
3.2.9. Pago del aporte	203
3.2.10. Incumplimiento en el pago del aporte	205
3.3. El capital	206
3.3.1. Características del capital	207
3.3.2. Clases de capital	208
3.3.3. Partes en que se divide el capital	209
3.3.4. Embargo y secuestro de partes de interés, cuotas o acciones	215
3.3.5. Enajenación forzada de partes de interés, cuotas o acciones	215

3.3.6. Variaciones en el capital	216
3.3.7. Aumento de capital.	216
3.3.8. Disminución de capital	221
3.4. Derechos y prerrogativas que tienen los socios	224
3.5. Enajenación de acciones	228
3.6. Prescripción de los derechos del accionista	228
4. Ánimo de participación en las utilidades y de soportar las pérdidas	229
4.1. Regulación legal	230
4.2. Definición de utilidades	231
4.3. Reservas	233
4.4. Proceso de depuración para la distribución de las utilidades	234
4.5. Otras operaciones que la asamblea o junta de socios puede hacer con las utilidades	235
4.6. Cobro ejecutivo de las utilidades	236
5. El <i>ánimus societatis</i> o <i>affectio societatis</i>	236
6. Organización jurídica	237
7. Sanción por la falta de elementos esenciales	237
8. Requisitos para la validez del contrato de sociedad	239
8.1. Capacidad para ser socio	239
8.1.1. De las personas naturales	239
8.1.2. De las personas jurídicas	241
8.2. Consentimiento sin vicios	243
8.3. Objeto lícito	244
8.4. Causa lícita	246
8.5. Sanción por la falta de requisitos para la validez	246
9. Solemnidades del acto jurídico de constitución de sociedad.	247
9.1. Funciones del documento constitutivo	249
9.2. La escritura pública	250
9.2.1. Definición	250
9.2.2. Otorgamiento	251
9.2.3. Comparecientes y otorgantes	251
9.2.4. Contenido	252
9.2.5. Escrituras adicionales y escrituras aclaratorias	252
9.2.6. La escritura: prueba irrefutable	253
9.3. Documento privado	253
9.4. Constitución por suscripción sucesiva	254
9.4.1. Etapas de la constitución	255
9.4.2. Efectos inmediatos	257

9.4.3. Los promotores de empresas	257
9.5. La tipicidad en el derecho societario colombiano	258
9.5.1. Fundamento del principio de la tipicidad	259
9.5.2. La tipicidad frente a la práctica mercantil	261
9.5.3. Los reenvíos internos del Código de Comercio	264
9.5.4. La tipicidad en materia de responsabilidad	265
9.5.5. La atipicidad provocada por las leyes tributarias	266
9.5.6. Los denominados negocios parasocietarios	267
9.5.7. Las sociedades con regímenes especiales	267
9.6. Prueba de existencia de la sociedad	275
9.7. La inscripción en el registro mercantil	276
Diferencias entre las sociedades anónimas y las SAS	278
Diferentes tipos societarios	281

CAPÍTULO VIII

DESARROLLO DE LA SOCIEDAD COMO PERSONA JURÍDICA	283
1. Asamblea o junta de socios	284
1.1. Definición	284
1.2. Comentarios acerca de algunas expresiones utilizadas por el Estatuto Mercantil	285
1.3. Requisitos para deliberar	286
1.4. Requisitos para decidir	287
1.5. Clases de reuniones	290
1.5.1. Ordinaria	290
1.5.2. Extraordinaria	292
1.5.3. Especiales	292
1.5.3.1. Por derecho propio	292
1.5.3.2. Por segunda convocatoria	292
1.5.3.3. Reunión final de segunda convocatoria	293
1.5.3.4. Universal	293
1.5.3.5. Preliminar	293
1.5.3.6. Final	294
1.5.4. Reuniones virtuales	294
1.5.5. Reuniones con acción social	295
1.6. Convocatoria	295
1.7. Representación en las reuniones	297
1.8. Derecho de voto	298
1.9. Funciones	300

1. 10. Actas de las reuniones de asamblea	301
1.11. Decisiones anómalas de los órganos sociales y la acción de impugnación	302
1.11.1. Decisiones ineficaces	302
1.11.2. Decisiones anulables	303
1.11.3. Decisiones inoponibles	304
1. 12. Acción de impugnación	304
1.12.1. Titulares de la acción de impugnación	305
1.12.2. Juez competente, procedimiento y término	305
2. Junta directiva	307
2.1. Órgano obligatorio sólo en las sociedades anónimas	308
2.2. Naturaleza colegiada	309
2.3. Conformación	310
2.4. Funcionamiento	311
2.5. Incompatibilidades y prohibiciones	314
3. El representante legal	315
4. Concepto de administración y de administrador	317
4.1. Normas del Código que se refieren a los administradores	318
4.2. Teorías contrapuestas sobre los administradores	320
4.3. Clases de administradores	321
4.4. La administración según el tipo societario	322
4.4.1. En la colectiva	323
4.4.2. En la en comandita	323
4.4.3. En la de responsabilidad limitada	323
4.4.4. En la anónima	324
4.4.5. En las S.A.S	324
4.4.6. En la sucursal de sociedades	324
4.4.7. En las sociedades disueltas y en proceso de liquidación	324
4.4.8. En las sociedades en proceso de reorganización	324
4.5. Deberes de los administradores	325
4.5.1. Deberes generales	325
4.5.2. Deberes específicos	326
4.6. Responsabilidad de los administradores	327
4.6.1. Presupuestos de responsabilidad	327
4.6.2. Clases de responsabilidad	328
4.6.3. Frente a quien se responde	329
4.7. Acción social de responsabilidad	332

CAPÍTULO IX

ÓRGANO FISCALIZADOR	335
1. Derecho de fiscalización de los socios	335
2. Auditoría externa o interna	336
3. Inspección y vigilancia estatal	336
4. El Revisor fiscal	337
4.1. Aspectos generales	337
4.2. Obligatoriedad de la revisoría fiscal	338
4.3. La Revisoría Fiscal como órgano potestativo	339
4.4. Funciones	339
4.5. Responsabilidad del revisor fiscal	341

CAPÍTULO X

REFORMAS ESTATUTARIAS	343
1. Acuerdo integral	343
1.1. Motivos para una reforma	346
1.2. Las reformas de más trascendencia para la sociedad	347
1.2.1. La disolución anticipada	348
1.2.2. Ampliación del término de duración	348
1.2.3. Modificación del objeto social	348
1.2.4. Cambio de domicilio	348
1.2.5. Aumento de capital	349
1.2.6. Disminución del capital	349
1.2.7. Transformación (cambio de forma)	349
1.2.8. Fusión de sociedades (unión-incorporación)	352
1.2.9. Escisión (rompimiento y separación)	362
1.2.10. La Conversión de sociedad en corporación	370
1.2.11. La Conversión de corporación en sociedad	370
1.2.12. La Conversión de cooperativa en sociedad	371
1.2.13. Regularización de sociedades de hecho	371
1.2.14. La Conversión de empresa unipersonal en sociedad	372
1.2.15. La Conversión de sociedad en empresa unipersonal	372
1.2.16. La transformación de sociedad de cualquier tipo a SAS o viceversa	372
1.3. Derecho de retiro	373

CAPÍTULO XI

EXTINCIÓN DE LA SOCIEDAD	377
1. Extinción de la sociedad	377
2. La sociedad inmortal	378
3. Disolución de la sociedad	381
3.1. Causales de disolución	382
3.1.1. Causales generales	383
3.1.2. Causales especiales	386
3.2. Efectos de la disolución	387
3.3. Publicidad de la disolución	388
3.4. Controversias entre socios por el acaecimiento de una causal de disolución (Ley 446 de 1998, art. 138)	389
4. La Liquidación	390
4.1. Variedad en el trámite de liquidación	391
4.2. Funcionario encargado de la liquidación	393
4.3. Designación del liquidador	394
4.4. Trámite del proceso de liquidación privada o voluntaria	395
4.5. Causales o supuestos para iniciar el proceso de liquidación judicial	401
4.6. Trámite del proceso de liquidación judicial de la Ley 1116 de 2006	401
4.6.1. Efectos inmediatos de la providencia	402
4.6.2. Presentación de crédito y aporte	403
4.6.3. Enajenación de bienes y aporte	404
4.6.4. Acuerdo de adjudicación y aporte	404
4.6.5. Convocatoria a los acreedores y aporte	404
4.6.6. Si el acuerdo no es aprobado	404
4.7. Situaciones que pueden presentarse al final del proceso	404
4.8. Terminación del proceso	405
5. Extinción	406
5.1. Inscripción de la cuenta final de liquidación	406
5.2. Protocolización de los documentos de la liquidación	406
5.3. Solemnización y registro de la adjudicación	406
5.4. Entrega de bienes adjudicados	406
5.5. Responsabilidad del liquidador	407
6. Reactivación de la sociedad	409
1. Fusión impropia	410
8. Reconstitución	410
BIBLIOGRAFÍA	411