

ÍNDICE GENERAL

AGRADECIMIENTOS.....	xiii
PRÓLOGO.....	xv

CAPÍTULO I

Aspectos generales

1. NOTAS INTRODUCTORIAS.....	1
2. SEMÁNTICA Y TERMINOLOGÍA.....	3
3. EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO DE SOCIEDADES EN COLOMBIA.....	5
4. UNA PRIMERA APROXIMACIÓN AL TEMA.....	9
4.1. Institución y contrato.....	11
4.2. La plurilateralidad.....	15
4.3. Fundamentos constitucionales del derecho de receso.....	17
4.4. Noción de la Superintendencia de Sociedades.....	19
5. ACTUALIDAD LEGISLATIVA ESPAÑOLA, ESTADOUNIDENSE, ITALIANA Y EUROPEA.....	21
5.1. Recientes reformas en la legislación española.....	21
5.1.1. Sustitución o modificación sustancial del objeto social.....	22
5.1.2. El derecho de separación del socio en caso de prórroga y de reactivación de la sociedad anónima disuelta.....	22
5.1.3. Creación, modificación o extinción anticipada de la obligación de hacer prestaciones accesorias.....	23
5.1.4. Modificación del régimen de transmisión de participaciones sociales.....	23
5.1.5. Derecho de separación en los supuestos de transformación previstos en la Ley sobre modificaciones estructurales de las sociedades mercantiles, Ley 3ª de 2009 (LME).....	23
5.1.6. Fusión transfronteriza no consentida.....	23
5.1.7. Cambio de domicilio social al extranjero.....	24
5.1.8. Derecho de separación en caso de falta de distribución de dividendos.....	24

5.1.9. Causales convencionales de separación y retiro <i>ad nutum</i>	24
5.1.10. Ejercicio y procedimiento del derecho de separación.....	25
5.2. Legislación estadounidense actual	27
5.3. Recientes reformas en la legislación italiana.....	29
5.3.1. Procedimiento para ejercer el derecho de retiro.....	31
5.3.2. Plazo	32
5.3.3. Valoración	32
5.4. Normas de la Comunidad Europea	33

CAPÍTULO II

Tendencias doctrinales sobre la naturaleza jurídica del derecho de receso

1. DE LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO	37
2. RESCISIÓN PARCIAL.....	42
3. TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN.....	43
3.1. Antecedentes de la teoría de la imprevisión	44
3.2. Características de la institución.....	46
4. RENUNCIA A LA CALIDAD DE ASOCIADO	47
5. ABUSO DEL DERECHO	49
5.1. Antecedentes de la teoría del abuso del derecho	49
5.2. Abusos del derecho en materia societaria	51
5.3. Diferencia entre el abuso del derecho y el derecho de receso	52
5.4. Conductas abusivas en las sociedades	53
6. OPINIÓN SOBRE LAS TENDENCIAS DOCTRINALES.....	53

CAPÍTULO III

Ubicación y características del derecho de receso dentro de los derechos de los socios

1. CLASES DE DERECHOS SOCIETARIOS.....	55
1.1. Derechos económicos	55
1.2. Derechos políticos.....	56
1.3. Derechos de orden general.....	56
2. EXCEPCIONES A LOS DERECHOS	56
3. CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO DE RECESO.....	57
3.1. Voluntad unilateral.....	57
3.2. Reembolso y reducción del capital	57

3.3. Subsistencia o pervivencia de la sociedad.....	59
3.4. Extinción de los vínculos sociales	59
3.5. Irrenunciabilidad.....	60
3.6. Debe tener origen legal o estatutario	60
4. EL DERECHO DE RETIRO Y EL ANÁLISIS ECONÓMICO.....	61

CAPÍTULO IV

Diferencia con otras instituciones jurídicas

1. LA EXCLUSIÓN DEL SOCIO	63
1.1. Noción	64
1.2. Motivos de exclusión	65
1.2.1. Por la muerte del socio	65
1.2.2. Por imposibilidad sobreviniente o cambio de estatus del socio.....	67
1.2.3. Por incumplimiento en las obligaciones de los socios.....	69
1.3. Vacíos legislativos sobre la exclusión	74
1.3.1. La falta de definición de las mayorías requeridas en la junta de socios para ejercer el derecho de exclusión, en caso de incumplimiento de deberes propios	74
1.3.2. La ausencia de un criterio para hacer el avalúo de los derechos del socio excluido y fijar el plazo para el pago	75
1.3.3. Inexistencia de formas procesales para adelantar la exclusión	76
1.3.4. Inconsistencia en las regulaciones sobre exclusión en las sociedades limitadas al estar asimiladas a las sociedades anónimas	78
1.3.5. Ausencia de un plazo o término de caducidad o de prescripción para ejercer la exclusión	79
1.4. Conceptos de la Superintendencia de Sociedades sobre la exclusión y comentarios sobre los mismos	79
2. EXCLUSIÓN EN LAS SOCIEDADES POR ACCIONES SIMPLIFICADAS (SAS).....	84
3. SUSTITUCIÓN DE SOCIOS.....	86
4. READQUISICIÓN DE ACCIONES	87

CAPÍTULO V

Supuestos del derecho de receso en la doctrina

1. POR LA MODIFICACIÓN SUSTANCIAL DEL OBJETO SOCIAL.....	89
2. POR EL TRASLADO DEL DOMICILIO SOCIAL AL EXTRANJERO O A OTROS DOMICILIOS NACIONALES	94

3. POR INCREMENTO DE LA RESPONSABILIDAD DEL SOCIO.....	94
4. AL TRANSFORMARSE, FUSIONARSE O ESCINDIRSE LA SOCIEDAD	95
5. POR LA MODIFICACIÓN EN LA VALORACIÓN DE APORTES NO DINERARIOS	96
6. AL PRORROGARSE EL PLAZO PACTADO DE DURACIÓN DE LA SOCIEDAD O POR LA REACTIVACIÓN DE UNA SOCIEDAD DISUELTA.....	96
7. POR EL RETIRO DE LOS MERCADOS PÚBLICOS DE LAS ACCIONES O LOS TÍTULOS O POR REGLAS QUE GRAVEN LA CIRCULACIÓN DE PARTES, CUOTAS O ACCIONES.....	97
8. POR ADQUIRIR LA SOCIEDAD LA CONDICIÓN DE VINCULADA ECONÓMICA DE UN CONTROLANTE O DE PARTÍCIPE EN UN GRUPO EMPRESARIAL O ECONÓMICO	98
9. POR JUSTA CAUSA O RENUNCIA JUSTIFICADA	101
10. POR NO REPARTO DE UTILIDADES DURANTE UN PLAZO DETERMINADO	102
11. POR MODIFICACIÓN EN LAS REGLAS DE VOTACIÓN O EN LOS DERECHOS ECONÓMICOS DEL SOCIO.....	103
12. POR LA SUSPENSIÓN, INTRODUCCIÓN O MODIFICACIÓN DE LA CLÁUSULA COMPROMISORIA PARA RESOLVER LOS CONFLICTOS SOCIETARIOS	103
13. POR LA SUPRESIÓN DE LA FACULTAD DE RETIRO.....	104
14. POR BLOQUEO JURÍDICO-ADMINISTRATIVO DE UNA SOCIEDAD.....	104
15. CAUSAS CONVENCIONALES O PACTO ESTATUTARIO Y RETIRO <i>AD NUTUM</i>	105

CAPÍTULO VI

Regímenes colombianos

1. PANORAMA LEGISLATIVO SOBRE EL TEMA	108
1.1. Código de Comercio.....	108
1.2. Acciones con dividendo preferencial	108
1.3. Ley 226 de 1995	108
1.4. Ley 1258 de 2008	109
1.5. Decreto 2555 de 2010	109
1.6. Carteras colectivas y fondos de inversión privada	109
1.7. Las asociaciones por parte de interés económico (<i>joint ventures</i> o uniones temporales o consorcios)	109
2. RÉGIMEN DEL CÓDIGO DE COMERCIO.....	110
2.1. Sociedades colectivas.....	110
2.2. Sociedades limitadas	111
3. LEY 222 DE 1995	111
3.1. De la iniciativa preliminar del Gobierno al texto final de la Ley 222 de 1995	111

3.2.	Las principales causales para ejercer el derecho de receso desechadas por el Congreso.....	114
3.2.1.	Cambios fundamentales en el objeto social de la compañía.....	114
3.2.2.	Traslado del domicilio social al extranjero.....	114
3.2.3.	Incremento en la responsabilidad de los socios sin modificación de la especie societaria.....	114
3.2.4.	Prórrogas o reactivaciones de las sociedades disueltas.....	115
3.2.5.	La sociedad adquiere la condición de vinculada a un grupo empresarial.....	115
3.2.6.	Los casos de transformación, fusión o escisión.....	116
3.2.7.	Pacto voluntario de receso.....	116
3.3.	Causales del derecho de receso consagradas en la Ley 222 de 1995.....	116
3.3.1.	Cuando la transformación, escisión o fusión de las sociedades conllevan a una mayor responsabilidad al socio ausente o disidente.....	117
3.3.2.	Cuando la transformación, escisión o fusión de las sociedades conlleve una desmejora en sus derechos patrimoniales.....	126
3.3.3.	Retiro o de receso es el retiro o cancelación voluntaria de las acciones en el Registro Nacional de Valores o en la Bolsa de Valores.....	127
3.3.4.	Causales convencionales.....	127
4.	TITULARES DEL DERECHO DE RECESO.....	127
4.1.	Copropietarios, acreedores prendarios, usufructuarios, cuotas, acciones o derechos por fuera del comercio.....	128
4.1.1.	Copropietarios.....	128
4.1.2.	Acreedores prendarios.....	129
4.1.3.	Usufructo.....	129
4.1.4.	Acciones o derechos por fuera del comercio.....	130
4.2.	Cesión del derecho de receso.....	130
5.	DISIDENTES, AUSENTES Y ABSTENCIONISTAS.....	130
5.1.	El disidente.....	131
5.2.	El ausente.....	131
5.3.	El abstencionista.....	131
6.	PROCEDIMIENTO PARA EL EJERCICIO DEL DERECHO DE RECESO.....	132
6.1.	Información.....	132
6.2.	Plazo y forma para su ejercicio.....	132
6.3.	Facultades de la Superintendencia de Sociedades para decidir sobre la existencia de la causal.....	133
6.4.	Opción de compra.....	133
6.5.	Adquisición por la sociedad y órganos autorizados para su ejercicio.....	134

6.6. Empresa unipersonal.....	134
6.7. Disolución.....	135
7. REEMBOLSO.....	135
7.1. Plazo.....	135
7.2. Avalúo.....	136
7.3. Rebaja de capital.....	138
8. RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD EN EL EJERCICIO DEL RECESO.....	141
8.1. Responsabilidad del socio recedente.....	141
8.2. Responsabilidad de los socios que continúan.....	142
8.3. Responsabilidad de la sociedad.....	142
9. CADUCIDAD DEL DERECHO DE RECESO.....	142
10. REVOCACIÓN DE LA CAUSAL DEL RECESO.....	143
11. TRÁMITE INDEPENDIENTE POR CADA RECEDENTE.....	143
12. RECESO PARCIAL.....	144
13. NATURALEZA DEL DERECHO DE RETIRO Y DE RENUNCIA.....	144
14. IMPUGNACIÓN DE LAS DECISIONES DE LA ASAMBLEA Y EJERCICIO DEL DERECHO DE RETIRO.....	146
15. EL DERECHO DE RECESO EN LA REACTIVACIÓN Y EN LA RECONSTITUCIÓN DE SOCIEDADES EN LIQUIDACIÓN.....	147
15.1. Reactivación.....	148
15.2. Reconstitución.....	149
16. DERECHO DE RETIRO EN LOS CASOS DE FUSIONES Y ESCISIONES DENTRO DE LA REORGANIZACIÓN EMPRESARIAL.....	152
17. REGLAMENTACIONES Y PROCEDIMIENTO PARA DIRIMIR DIFERENCIAS SOBRE EL EJERCICIO DEL DERECHO DE RETIRO.....	153
18. INNOVACIONES DEL CÓDIGO GENERAL DEL PROCESO.....	159
19. DERECHO DE RETIRO EN LAS SOCIEDADES POR ACCIONES SIMPLIFICADAS (SAS).....	160
19.1. Unanimidad.....	161
19.2. Enajenación global.....	161
19.3. Otras formas de compensación.....	162
20. DERECHO DE RETIRO PARA LOS ACCIONISTAS PROPIETARIOS DE ACCIONES CON DIVIDENDO PREFERENCIAL.....	162
21. NUEVO RÉGIMEN TRIBUTARIO, AÑO 2012.....	165
22. OPINIÓN SOBRE EL DERECHO DE RECESO EN LA LEGISLACIÓN NACIONAL: CÓDIGO DE COMERCIO Y LEY 222 DE 1995.....	167

CAPÍTULO VII

**Otras legislaciones nacionales
que contemplan el derecho de retiro**

1. DERECHO DE RETIRO DE LAS ENTIDADES FINANCIERAS O ASEGURADORAS VIGILADAS POR LA SUPERINTENDENCIA BANCARIA, HOY FINANCIERA	177
1.1. Supuestos de receso	177
1.2. Del avalúo independiente y del receso	178
1.3. Comentarios sobre este régimen	179
2. DERECHO DE RETIRO EN EL CASO DE ENAJENACIÓN DE PARTICIPACIONES ESTATALES	182
2.1. Consideraciones constitucionales.....	182
2.2. Interpretación de este mecanismo por la Superintendencia de Sociedades	183
2.3. Remisión a la legislación mercantil	184
3. OFERTA PÚBLICA DE ADQUISICIÓN DE ACCIONES (OPA) Y DERECHO DE RETIRO DE DISIDENTES O AUSENTES EN EL MERCADO PÚBLICO ACCIONARIO	186
3.1. Aspectos generales	186
3.2. Legislación comunitaria europea y española	192
3.3. Normas nacionales	195
4. RECIENTES PROPUESTAS DE REFORMA DE LA LEGISLACIÓN NACIONAL	196
4.1. Primer proyecto de reforma	196
4.2. Segundo Proyecto de ley	198

CAPÍTULO VIII

**El derecho de receso en otras formas
de asociación mercantil**

1. DERECHO DE RETIRO O REEMBOLSO EN BONOS CONVERTIBLES EN ACCIONES (BOCEA).....	201
2. ASOCIACIONES POR GRUPOS DE INTERÉS ECONÓMICO: CONSORCIOS Y UNIONES TEMPORALES.....	203
2.1. Características	204
2.2. Ley modelo del CCI, legislación española y comunitaria	204
2.3. Normatividad nacional	209
3. FONDOS DE INVERSIÓN COLECTIVA.....	212
3.1. Antecedentes.....	212
3.2. Gestores y naturaleza	213
3.2.1. Gestores	213
3.2.2. Naturaleza	213

3.3. Normatividad	214
3.4. Administradores.....	215
3.5. Capital y objeto	216
3.6. Clases.....	216
3.7. Aportes.....	217
3.8. Órganos de administración y control	217
3.9. Estatus de inversionista	217
3.10. Redención de la inversión o derecho de receso	218
3.11. Una anotación final	219

CAPÍTULO IX

A manera de conclusiones

1. POLÍTICAS GENERALES DE LA LEGISLACIÓN	222
2. INCONSISTENCIAS EN EL CÓDIGO DE COMERCIO Y EN LAS NORMAS QUE LO REFORMAN	222
3. VENTA DE PARTICIPACIONES ESTATALES O LEY 226 DE 1995	224
4. SECTOR FINANCIERO	224
5. OFERTAS PÚBLICAS DE ADQUISICIÓN DE ACCIONES (OPA).....	224
6. BONOS OBLIGATORIAMENTE CONVERTIBLES EN ACCIONES (BOCEA)	225
7. AGRUPACIONES DE INTERÉS ECONÓMICO	225
8. NUEVAS TENDENCIAS.....	225
9. NORMAS TRIBUTARIAS	225
10. PRINCIPIOS Y GARANTÍAS	226
BIBLIOGRAFÍA	227