

MASCHERONI - MUGUILLO

MANUAL DE SOCIEDADES CIVILES Y COMERCIALES

Segunda edición aumentada y actualizada



RIVADAVIA 1225 - CIUDAD DE BUENOS AIRES

SAL-145

ÍNDICE

PRÓLOGO	7
---------------	---

CAPÍTULO I

ANTECEDENTES Y EVOLUCIÓN HISTÓRICA DE LAS SOCIEDADES

1. Introducción	25
2. Sociedad y otras formas asociativas	28
a) Sociedad y asociación	29
b) Sociedades civiles y sociedades comerciales	30
c) Mutualidades o asociaciones mutualistas	32
d) Fundaciones	33
e) Cooperativas	34
3. Diferencias con otras figuras jurídicas	36
a) Sociedad y consorcio	36
b) Sociedad y condominio	38
c) Sociedad y habilitación laboral	38
d) Sociedad y “joint venture”	39
e) Sociedad y préstamo con participación en las utilidades	39
f) Sociedad y promesa de sociedad	40
4. Sociedad y empresa	40

CAPÍTULO II

LA SOCIEDAD CIVIL

1. Introducción. Concepto y caracteres. Proyectos de unificación y reforma	43
2. Constitución y forma	45
a) Capacidad	46
b) Consentimiento	46
c) Objeto	46
d) Forma	47
e) Los aportes. Socios capitalistas e industriales	47
f) Fin común y participación en las utilidades o pérdidas	49
g) “Affectio societatis”	49

3. Los órganos de la sociedad civil. Administración de la sociedad	50
a) Administrador designado en el contrato social	50
b) Designación de administrador por acuerdo posterior a la cons- titución de la sociedad	51
c) Administración que recae en terceros no socios	51
4. Los socios; deberes, derechos y responsabilidad	52
5. Disolución y liquidación	53

CAPÍTULO III

LA SOCIEDAD COMERCIAL

1. Concepto y naturaleza jurídica	55
2. Persona Jurídica. Sujeto de Derecho	57
3. Organización	58
4. Tipicidad	59
5. Instrumentación del contrato y constitución de la sociedad co- mercial	60
6. Instrumentación de las modificaciones al contrato social.....	62
7. Inscripción del contrato y modificaciones no inscriptas	63
8. Modificaciones no inscriptas	64
9. Registro Público	65
10. Publicidad	65
11. Procedimiento para dirimir conflictos	66

CAPÍTULO IV

ELEMENTOS DEL CONTRATO DE SOCIEDAD COMERCIAL

1. Elementos generales del contrato de sociedad. Remisión	69
2. Elementos particulares del contrato de sociedad	70
a) Pluralidad de partes. Sociedades unipersonales	70
b) De los constituyentes	72
c) Denominación	72
1) El nombre es inmutable	72
2) El nombre debe ser inconfundible	73
3) Denominación y tipo societario	75
d) Domicilio	75
e) Objeto social	77
Actividades excluyentes	78
f) Capital social. Generalidades	79
g) Plazo de duración	80
h) Participación en las utilidades	81
i) Organización interna	82
j) Funcionamiento, disolución y liquidación	82
3. Sociedad en formación	82

CAPÍTULO V

RÉGIMEN DE NULIDADES EN MATERIA DE SOCIEDADES

1. Régimen general de nulidades e inoponibilidad	85
2. Las nulidades societarias	86
3. Nulidad o invalidez vincular	87
4. Nulidad o invalidez formal	88
5. Nulidad o invalidez por el objeto social	89
6. Invalidez operativa por realización de actividad ilícita	90
7. Inoponibilidad de la persona jurídica	91

CAPÍTULO VI

SOCIEDADES NO CONSTITUIDAS REGULARMENTE

1. Introducción	95
2. Clases de sociedades no constituidas regularmente	95
3. Personalidad de las sociedades no constituidas regularmente	96
4. Régimen legal	96
a) Situación de los socios y terceros	96
b) Representación de la sociedad	98
c) Prueba de la sociedad no constituida regularmente	98
d) Relaciones entre acreedores	99
5. Sociedad de Hecho y Concubinato	99
6. Regularización de las sociedades no constituidas regularmente	100
7. Disolución	101
8. Rendición de cuentas	103
9. Críticas y perspectivas futuras	103

CAPÍTULO VII

LOS SOCIOS

1. Introducción. Socio y "estado de socio"	105
a) Por fundación o participación en el acto constitutivo	105
b) Por adquisición de partes sociales. Cuotas o acciones, a título oneroso	106
c) Por sucesión universal "mortis causa"	106
d) Por adquisición de partes, cuotas o acciones a título gratuito ..	107
e) Por resolución judicial	107
2. Capacidad, inhabilidad e incompatibilidades para ser socio	108
a) Sociedad entre cónyuges	108
b) Incapaces	110
c) Capacidad de las sociedades para ser socias	111
d) Participación en otras sociedades	112
e) Participaciones recíprocas	114
f) Sociedades controladas y controlantes	115
g) Sociedades vinculadas	116

3. Pérdida de la calidad de socio	117
a) Causas voluntarias: enajenación de la parte social	117
Ejercicio del derecho de receso. Remisión	118
b) Causas naturales: muerte del socio	119
c) Causas derivadas: disolución de la sociedad	119
d) Causas forzosas	120
Acción de exclusión	121
Efectos	121
4. Obligación de aportar. Aporte y capital social	122
a) Suscripción e integración del capital	123
b) Integración en efectivo	125
c) Integración en especie	125
1) Aportes de créditos	126
2) Títulos valores	126
3) Aportes de bienes gravados	126
4) Fondos de comercio	127
5) Bienes registrables	127
d) Valuación de aportes no dinerarios	127
5. Los socios en sus relaciones con la sociedad	129
6. Relaciones de los socios con terceros	129
7. Socio aparente, socio oculto y socio del socio	131
a) Socio aparente	131
b) Socio oculto	132
c) Socio del socio	132
8. Derecho de información	133

CAPÍTULO VIII

DOCUMENTACIÓN Y CONTABILIDAD

1. Introducción al tema. Los libros de comercio	135
2. Documentación y contabilidad en la Ley de Sociedades Comerciales	136
a) Memoria	137
b) Estados contables	138
c) Certificación profesional	139
d) Firma del balance	140
e) Informe del síndico. Auditoría anual	140
f) Valor probatorio de libros, asientos y documentación contable	141
3. Acceso previo de los socios y accionistas a la documentación del ejercicio	142
Procedimiento	142
4. Votación de los documentos del ejercicio	143
5. La reforma del art. 241 por la ley 22.903	144
6. Actas. Formalidades	145
a) Contenido del acta	146
b) Escribano público. Protocolización del acta	146
c) Copias del acta	147
d) Taquígrafos	147

e) Socios o accionistas refrendatarios. Negativa a firmar	147
7. Actas de reunión de socios y de directorio	148
8. Medios cibernéticos de registro	148

CAPÍTULO IX

MODIFICACIÓN DE LA ESTRUCTURA SOCIETARIA

1. Transformación de sociedades	149
a) Caracterización	150
b) Consecuencias	150
c) Responsabilidad por obligaciones anteriores	151
d) Requisitos procesales para la transformación	151
e) Derecho de receso	152
f) Socios con privilegios	153
g) Rescisión	153
h) Caducidad del acuerdo	153
2. Fusión	154
a) Distintos supuestos de fusión	155
1) Fusión propiamente dicha	155
2) Fusión por absorción	155
b) Requisitos	155
1) Compromiso de fusión	155
2) Resoluciones sociales	156
3) Publicidad	156
c) Sociedad resultante de la fusión. Sociedad incorporante	158
d) Función del órgano administrador	159
e) Receso y preferencias	159
f) Revocación y rescisión	159
3. Escisión	160
a) Concepto. Distintos casos	160
b) Terminología	161
c) Régimen legal	161
d) Capital mínimo	163
e) Aportes complementarios	163

CAPÍTULO X

RESOLUCIÓN, DISOLUCIÓN, REACTIVACIÓN
Y LIQUIDACIÓN DE SOCIEDADES COMERCIALES

1. Resolución parcial del contrato de sociedad	165
a) Muerte de un socio	166
b) Exclusión de socios	166
1) Acción de exclusión	167
2) Efectos	167
3) Sociedad de dos socios	168
2. Disolución y reactivación	168
a) Causas legales de disolución	169

b) Prórroga del plazo de duración	173
c) Reconducción o reactivación	174
d) Disolución judicial. Efecto retroactivo de la declaración	174
e) Inscripción	176
f) Atribuciones y deberes de los administradores	176
g) Presunción favorable de la ley. Norma de interpretación	177
3. Liquidación	177
a) Designación de liquidador	178
b) Remoción	178
c) Obligaciones del liquidador. Inventario y balance inicial	179
d) Información periódica sobre el estado de la liquidación	179
e) Balances anuales	180
f) Atribuciones y deberes de los liquidadores	180
g) Aditamento al nombre social	181
h) Requerimiento de contribuciones	181
i) Partición y distribución parcial. Publicidad	181
j) Remisión legal a los arts. 58 y 59	182
k) Balance final. Distribución definitiva	182
l) Trámites y disposiciones finales	183

CAPÍTULO XI

INTERVENCIÓN JUDICIAL

1. Introducción	185
2. Naturaleza jurídica, objeto y características de la intervención judicial	186
3. Requisitos de procedencia	186
a) Actos u omisiones que coloquen a la sociedad en peligro grave	187
b) Calidad de socio del peticionante	188
c) La verosimilitud del derecho y la existencia de peligro y su gravedad	188
d) Agotamiento de los recursos acordados por el contrato social	189
e) Haber iniciado acción de remoción	189
f) Contracautela	189
4. Distintas formas de intervención judicial	190
5. Límites de la intervención judicial	191
6. Recursos contra la intervención judicial	192

CAPÍTULO XII

SOCIEDADES CONSTITUIDAS EN EL EXTRANJERO

1. Ley aplicable	193
2. Régimen del Código de Comercio	194
3. El régimen de la ley 19.550	195
4. Supuestos previstos	196
5. Realización de actos aislados	197

6. Ejercicio habitual de actos comprendidos en su objeto social. Sucursal	198
7. Contabilidad	199
8. Sociedades de tipo desconocido en el país	199
9. Participación de sociedad extranjera en la constitución de sociedad en la república	200
10. Sociedad que se constituye en el extranjero para funcionar en el país	202

CAPÍTULO XIII

ORGANIZACIÓN SOCIETARIA

1. Los órganos sociales	205
2. Administración y representación	206
a) Régimen Legal de la Administración Societaria (art. 58)	207
b) Principios a que debe atenerse el administrador de la sociedad (art. 59)	209
c) Inscripción y publicación de los administradores	211
3. El gobierno de la sociedad comercial	211
4. Fiscalización de la administración social	213
a) Fiscalización directa en las sociedades de personas o por interés, sociedades de responsabilidad limitada o sociedades anónimas	213
b) Fiscalización indirecta	215
c) Consejo de vigilancia	215
d) Fiscalización externa	216

CAPÍTULO XIV

TIPOS SOCIETARIOS EN GENERAL.
ALGUNOS TIPOS SOCIETARIOS EN PARTICULAR

1. Los tipos societarios en general y su clasificación	219
2. Algunos tipos societarios en particular	220
a) Sociedades colectivas (arts. 125 a 133 L.S.C.)	220
b) Sociedad en comandita simple (arts. 134 a 140 L.S.C.)	221
c) Sociedad de capital e industria (arts. 141 a 145 L.S.C.)	222
d) Administración, relaciones con terceros y operatoria de estas sociedades	222
e) Sociedades accidentales o en participación (arts. 361 a 366 L.S.C.)	224

CAPÍTULO XV

SOCIEDADES DE RESPONSABILIDAD LIMITADA

1. Concepto y caracterización general	227
---	-----

2. Formalidades y proceso constitutivo	228
a) Inscripción. Publicidad	229
b) Control de legalidad	230
3. Capital y cuotas sociales	231
4. Transmisibilidad de las cuotas	232
a) Naturaleza jurídica del acto de transmisión	233
b) Formalidades	234
c) La garantía del art. 150	234
d) Régimen de transmisión	235
e) Efectos	236
f) Ejecución de cuotas cuya transmisión está restringida	237
g) Acciones judiciales	237
5. Transmisión por causa de muerte	238
a) Régimen aplicable	238
b) Incorporación de los herederos	239
c) Estado de indivisión. Condominio	241
6. Derechos de terceros sobre las cuotas	241
a) Usufructo	242
b) Derechos del nudo propietario	243
c) Prenda sobre cuotas sociales	243
d) Embargo de cuotas	244
7. Variantes en el capital social	245
a) Aumentos de capital	245
b) Cuotas suplementarias	246
c) Reducción de capital	247
d) Pérdida del capital	248
8. Reservas	249
a) Reserva legal	250
b) Reservas libres o facultativas	250
9. Responsabilidad de los socios. Principio general	250
a) Interpretación del art. 150	251
b) Naturaleza y medida de la garantía. Repetibilidad	252
10. Formación de la voluntad social	253
a) Funcionamiento del órgano deliberativo	254
b) Lugar de celebración	256
c) Tiempo de celebración	256
d) Participantes	257
e) Convocatoria	258
f) Quórum	259
g) Orden del día	260
h) Cuarto intermedio	260
i) Actas	261
11. Administración. Gerencia	261
a) Origen del cargo	262
b) Requisitos para el ejercicio de la gerencia	263
c) Inhabilidades e incompatibilidades	264
d) Duración	264
e) Suplentes	265
f) Cobertura de la vacancia por el síndico	265
g) Continuidad de las funciones. Renuncia	266

h) Otros supuestos	267
i) Revocabilidad del cargo	268
j) Efecto de la remoción en el contrato	270
12. Modificaciones al contrato social	270
a) Requisitos internos	271
b) Instrumentación	272
c) Inscripción. Publicidad	272
d) Modificaciones no inscriptas. Efectos	273
e) Derecho de receso	274

CAPÍTULO XVI

SOCIEDAD ANÓNIMA

1. Concepto y características	275
2. Constitución de la sociedad anónima	276
a) Constitución por suscripción pública	276
b) Constitución por acto único	277
3. Capital y acciones. Naturaleza y características	278
a) Valor nominal	279
b) Clases de acciones	280
c) Acciones ordinarias	280
d) Acciones preferidas	282
e) Instrumentación de los títulos: certificados provisorios y acciones	283
1) Acciones al portador	284
2) Acciones nominativas	285
3) Acciones escriturales	285
4) Cupones	286
5) Contenido de los títulos	287
f) Transmisibilidad de las acciones	289
1) Transmisión de las acciones nominativas y escriturales	289
2) Régimen aplicable a la transmisión. Efectos de la inscripción en el Registro de Acciones o equivalente	290
g) Limitaciones a la transmisibilidad de acciones	292
h) Conformidad conyugal con la transferencia	292
4. Sindicación de acciones	293
5. Adquisición de sus acciones por la sociedad	295
6. Aumento del capital social	296
a) Casos en que el contrato social o estatuto prevé el aumento del capital hasta el quíntuplo	297
b) Casos en que el aumento del capital implica modificación del contrato social o estatuto	297
c) Derecho de preferencia y derecho de acrecer	298
d) Aportes a cuenta de futura emisión de acciones	300
7. Derecho a las ganancias	301
1) Utilidades líquidas y realizadas	302
2) Ganancia neta distribuible y dividendos	304
3) Dividendos preferenciales	305

4) Dividendos anticipados. Prohibición	305
Responsabilidad	307
5) Repetición de dividendos. Excepción	307
6) Prescripción	307
h) Debentures	307
1) Concepto	308
2) Clases de debentures	308
i) Obligaciones negociables	308
1) Antecedentes	309
2) Concepto. Clases	310
3) Formalidades. Procedimiento	311
4) Representación colectiva	311

CAPÍTULO XVII

SOCIEDADES ANÓNIMAS: DIRECTORIO

1. Composición e integración del cargo	313
a) Integración del órgano	313
b) Director. Condiciones para serlo	314
c) Aceptación del cargo	315
d) Revocabilidad del cargo. Garantía	315
e) Duración del cargo	316
f) Designación por el consejo de vigilancia	316
g) Directores suplentes y sustitutos	317
h) Renuncia al cargo	317
2. Elección de directores	318
a) Excepciones al principio de elección por la asamblea	318
b) Sistemas de elección. Elección de directores por grupos o clases de acciones	319
c) Elección por acumulación de votos	321
d) Procedimiento	322
e) Objeciones	324
3. Funcionamiento del directorio	325
a) Reuniones de directorio. Convocatoria	326
b) Quórum	326
c) Asistencia del órgano fiscalizador	327
d) Adopción de resoluciones	327
e) Acta de la reunión	329
4. Ejercicio del cargo de director	329
a) Carácter personal	329
b) Capacidad de las personas jurídicas para el cargo	330
c) Inhabilidades e incompatibilidades	331
d) Remoción de directores inhábiles	332
5. Atribuciones del directorio	333
a) Dirección y administración	333
b) Actos de gestión, de decisión y de disposición	334
c) Representación legal de la sociedad	336
d) Uso de la firma social	338
e) Actos "ultra vires". Efectos frente a terceros	338

6. Remuneración del directorio	339
a) Ley 20.468. Modificación del art. 261 L.S.	340
b) Caso en que no se distribuyen dividendos	341
c) Autorización de la asamblea para exceder el límite	341
d) Fijación de la retribución por el consejo de vigilancia	342
7. Relación de los directores con la sociedad	342
a) Limitaciones a la capacidad de contratar	342
b) Interés contrario. Actividades en competencia	344
8. Responsabilidad de los directores	344
a) Principios generales	344
b) Causas generadoras	345
c) Criterio subjetivo en la responsabilidad	347
d) Exención	347
e) Extinción	348
f) Acción de responsabilidad	349
1) Titularidad y efectos	349
2) Acción judicial	349
3) Acción individual	350
g) Responsabilidad penal	350
9. Consejo de vigilancia	351
a) Introducción	351
b) Composición del órgano. Carácter del cargo	352
c) Normas de integración	353
d) Duración en el cargo	353
10. Funciones del consejo de vigilancia	353
11. Derecho de la minoría en el consejo	357
12. Carácter opcional	358
13. Auditoría anual	359

CAPÍTULO XVIII

SOCIEDADES ANÓNIMAS: ASAMBLEA

1. Asamblea de accionistas	361
a) Asambleas ordinarias y extraordinarias. Competencia	361
b) Participantes	363
c) Tenedores de acciones ordinarias	363
d) Tenedores de acciones preferidas	364
e) Directores, síndicos y gerentes	364
2. Convocatoria	365
a) Órganos competentes para efectuarla	365
b) Publicidad	365
c) Primera convocatoria	366
d) Segunda convocatoria	366
e) Convocatorias simultáneas	366
f) Asamblea unánime	367
g) Contenido del aviso de convocatoria	367
1) Carácter de la asamblea	367
2) Lugar de reunión	368

3) Recaudos especiales	368
h) Cómputo de plazos	368
3. Formalidades previas	368
a) Libros indispensables en toda asamblea	369
b) Libros indispensables en las asambleas ordinarias del ejercicio	370
c) Otros documentos necesarios	370
d) Registro de Asistencia	371
e) Comunicaciones de asistencia. Reemplazo del depósito previo ..	371
1) Comprobante del depósito	371
2) Contenido de los certificados y comprobantes	372
3) Certificados. Otros requisitos. Responsabilidades	372
f) Representación de accionistas en la asamblea	372
g) Personas de existencia ideal	373
h) Incapaces	373
i) Mujer casada	373
j) Inhabilidades para representar	374
k) Instrumentación de los poderes	374
l) Contenido del instrumento de poder	375
ll) Segunda convocatoria. Alcance del mandato	375
4. Constitución del acto	375
a) Quórum	375
b) Asamblea ordinaria	376
1) Primera convocatoria	376
2) Segunda convocatoria	376
c) Asamblea extraordinaria	376
1) Primera convocatoria	376
2) Segunda convocatoria	377
d) Acciones que contribuyen a formar quórum	377
1) Acciones ordinarias	378
2) Acciones preferidas	378
e) Accionistas que se retiran de la asamblea	378
f) Presidencia	379
g) Funciones del presidente	379
h) Orden del día	380
5. Formación de la voluntad social	381
a) Votación. Generalidades	381
b) Alcances del principio mayoritario	382
1) Incidencia del voto múltiple	383
2) Mayoría simple y mayoría absoluta	383
c) Diversos supuestos legales	384
1) Asamblea ordinaria	384
2) Asamblea extraordinaria	384
3) Supuestos especiales (art. 244, 4º párrafo)	384
d) Voto múltiple o plural. Prohibición	385
e) Abstenciones	385
f) Abstenciones forzosas	386
g) Voto de desempate	387

CAPÍTULO XIX

RECESO E IMPUGNACIÓN DE DECISIONES

1. Derecho de receso. Introducción	389
a) Distintas alternativas y naturaleza jurídica	389
b) Causales del ejercicio de este derecho	390
c) Legitimación y titulares	391
d) Modo y plazo de ejercicio	392
e) Caducidad del derecho	392
f) Valor de la parte del recedente. Forma y plazo de pago.....	393
g) Situación del recedente hasta la percepción del valor de su parte	395
h) Efectos del receso sobre el capital social	395
2. Impugnación de decisiones assemblearias y nulidad de asam- bleas. Introducción	396
a) Sujeto activo	397
1) Accionistas	397
2) Funcionarios sociales	398
3) Autoridad de control	398
b) Sujeto pasivo	398
c) Plazo de ejercicio	399
d) Jurisdicción y procedimiento	399
e) Medidas precautorias. Suspensión preventiva de la ejecución de la resolución impugnada	400
f) Responsabilidad.....	401
g) Principio de permanencia o de resistencia que impide decre- tar la nulidad de la decisión atacada	401
h) Revocación de la resolución impugnada	402

CAPÍTULO XX

SOCIEDADES ANÓNIMAS: SINDICATURA

1. Concepto. Composición. Elección	403
a) Introducción	403
b) Composición	406
c) Modalidades de la elección del síndico	407
d) Comisión fiscalizadora	408
2. Recaudos y características para el desempeño del cargo.....	409
a) Idoneidad específica	409
b) Personas inhábiles y causas de incompatibilidad	410
c) Duración. Revocabilidad. Vacancia	411
d) Remuneración	412
3. Atribuciones y deberes del síndico	413
a) Examen de libros	413
b) Control de gestión	414
c) Asistencias obligatorias	414
d) Control de la garantía de los directores	415

e) Informe anual de la asamblea	415
f) Información complementaria	415
g) Convocatoria de asambleas. Orden del día	416
h) Control de legalidad	416
i) Liquidación social	417
j) Investigaciones	417
k) Fiscalización de ejercicios anteriores a su designación	417
4. Responsabilidad del síndico	418
a) Directa	418
b) Indirecta	418
c) Normas integrativas	418

CAPÍTULO XXI

CONTRATOS DE COLABORACIÓN EMPRESARIA

1. Preliminar	421
2. Agrupaciones de colaboración	423
a) Constitución, forma y contenido del instrumento	423
b) Toma de decisiones dentro de la agrupación	425
c) Responsabilidad ante terceros	425
d) Exclusión de miembros y disolución	426
3. Uniones transitorias de empresas	426
a) Constitución, forma y contenido del contrato de unión transitoria de empresas	427
b) Responsabilidad frente a terceros	428
c) Resoluciones de la unión transitoria de empresas	429
4. Intervención judicial	429
BIBLIOGRAFÍA	435