

JOSÉ IGNACIO NARVAEZ GARCIA

REPUBLICA DE COLOMBIA
BIBLIOTECA ENRIQUE LAUREANO
CALLE DE JUSTA
CALLE 30
TEORÍA GENERAL
DE LAS
SOCIEDADES

*Sexta edición
Aumentada y corregida*



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1990

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
PRÓLOGO	VII

CAPÍTULO I

FORMAS ASOCIATIVAS

A. Concepto de asociación	1
B. Libertad de asociación	2
1. Intentos de clasificación	2
2. Rasgos comunes de las asociaciones	3
C. Formas asociativas distintas de las sociedades	4
1. Corporaciones civiles	5
2. Cooperativas	5
3. Sindicatos	7
4. Asociaciones gremiales agropecuarias	7
5. Asociaciones de usuarios	8
6. Empresas comunitarias	8
7. Sociedades ordinarias de minas	10
8. Consorcios	11
D. Evolución de los criterios distintivos entre asociaciones y sociedades	12
E. Sociedad y comunidad	15
F. Importancia creciente de los empresarios sociales y colectivos	17

CAPÍTULO II

PERSONALIDAD JURÍDICA DE LAS SOCIEDADES

A. Síntesis de la evolución doctrinal	19
1. Concepción lógico-jurídica de la persona colectiva	21
2. Tendencia generalizada a desestimar o superar la personalidad jurídica	22
3. Revisión del concepto de persona jurídica	25
B. Atributos de la sociedad dotada de personalidad	27
1. Designación o nombre comercial	28
2. Capacidad jurídica	30
3. Domicilio	32
4. Patrimonio	33
5. Nacionalidad	34

CAPÍTULO III

EL NEGOCIO JURÍDICO GENERADOR DE LA SOCIEDAD

	PÁG.
A. Concurrencia de dos factores	37
B. Naturaleza jurídica	37
1. Teoría contractualista clásica	37
2. Teoría del acto constitutivo simple o unilateral	39
3. Teoría del acto colectivo	39
4. Teoría del acto complejo	40
5. Revisión de las tesis anteriores	40
6. Teoría de la institución	41
7. Teoría del contrato plurilateral de organización	42
C. Peculiaridades del acto creador de la sociedad	45
D. Supervivencia de la sociedad en momentos críticos	51

CAPÍTULO IV

CLASIFICACIONES DE LAS SOCIEDADES

A. Diversidad de criterios	55
B. Sociedades de personas o de capitales	55
C. Sociedades por partes de interés, o por cuotas o por acciones	57
D. El criterio dimensional	61
E. Otros criterios para clasificar las sociedades	61
F. Las sociedades civiles y el criterio de mercantilidad instituido en el Código de Comercio	63
1. Sociedades cuyo objeto consiste en actividades mercantiles	64
2. Sociedades con objeto mixto	64
3. Sociedades por acciones y de responsabilidad limitada	65
G. ¿Subsisten sociedades civiles en la legislación colombiana?	65
1. Definiciones	67
2. Principales rasgos comunes de la sociedades civiles y mercantiles	69
3. Diferencias	70
H. Equivalencias de las formas asociativas típicas en los sistemas legislativos	73
1. De la sociedad civil o simple	74
2. De la colectiva	74
3. De la sociedad de responsabilidad limitada	75
4. De la en comandita simple	75
5. De la en comandita por acciones	76
6. De la anónima	76
I. Formas asociativas típicas	77

CAPÍTULO V

PRECONTRATO Y CONTRATO DE SOCIEDAD

	PÁG.
A. Promesa de contrato de sociedad mercantil	79
B. Promotores de sociedades	80
C. Contrato y sociedad	83
D. Aspectos diferentes pero complementarios	85
E. Elementos del contrato generador de toda sociedad	86
1. Capacidad legal para asociarse	86
a. Asociados menores de edad	87
b. Factores que influyen en la vinculación del asociado	87
c. Situaciones específicas previstas en la ley mercantil	88
1) Sociedades entre cónyuges	88
2) Sociedad entre padres e hijos	89
3) Sociedad socia o accionista de otra	89
4) Incapacidades particulares	90
2. Consentimiento (<i>animus contrahendae societatis</i>)	91
a. Error esencial	93
b. Error de hecho respecto de un asociado	93
c. Error sobre la especie o tipo de sociedad	94
3. Objeto lícito	94
4. Causa lícita	94
F. Régimen de las nulidades	95
1. Nulidad absoluta	96
2. Anulabilidad	99
3. Nulidad parcial	100
4. Efectos de la declaración de nulidad	101

CAPÍTULO VI

ELEMENTOS ESPECÍFICOS O CONDICIONES DE EXISTENCIA
DE TODA SOCIEDAD

A. Surgimiento de la sociedad	105
B. Enumeración y análisis de las condiciones de existencia	106
1. Pluralidad de asociados	106
a. Argumentos en pro y en contra de la “sociedad unipersonal”	107
b. Pluralidad mínima y pluralidad máxima	109
c. Pluralidad en la constitución	110
d. Pluralidad para subsistir	111
2. Aportaciones de los asociados	111
a. Clasificación de los aportes	112
b. Aportes de industria	113
1) El aporte de industria estimado en un valor determinado	113

	PÁG.
2) El aporte de industria sin estimación de su valor	114
3) Derechos del socio industrial	114
4) Otros aspectos del aporte de industria	115
c. Aportes de capital	116
1) Aportes en dinero	116
2) Aportes en especie	116
d. Pago de los aportes	118
e. Modalidades de aportes en especie	118
1) De cosas determinadas solo por su género y cantidad	118
2) Aportes de cuerpo cierto	119
3) Aportes en usufructo	119
4) Aportes de créditos	120
5) Aporte consistente en la cesión de un contrato	122
6) Aportes de establecimientos de comercio	122
7) Aportes de derechos sobre la propiedad industrial	123
8) Aportes de partes de interés, cuotas o acciones	124
9) Otras modalidades de aportaciones en especie	125
f. Valuación de los aportes en especie	126
g. Restitución de aportes	128
h. Mora en el pago de los aportes	130
3. Participación de todos los socios en las utilidades sociales	131
4. "Affectio societatis"	134

CAPÍTULO VII

CUMPLIMIENTO U OMISIÓN DE REQUISITOS FORMALES

A. Lineamientos generales	137
B. Las sociedades regulares	138
1. La escritura pública de constitución	138
a. Identificación de los otorgantes	139
b. Designación de la sociedad	140
c. Domicilio principal	140
d. Objeto social	141
e. Capital social	142
f. Administración social	143
g. Reuniones del órgano supremo de la sociedad	143
h. Cortes generales de cuentas	144
i. Término de duración y causales de disolución anticipada	144
j. Forma de hacer la liquidación	145
k. Solución de las diferencias de los asociados entre sí o con la sociedad	145
l. Nombres, facultades y obligaciones del representante legal	149
m. Facultades y obligaciones del revisor fiscal, si lo hubiere	149
n. Pactos accesorios	150
2. Funciones de la escritura	151
3. Consecuencias inmediatas de su otorgamiento	151

4. Tradición de ciertos aportes en especie a la sociedad	152
5. Inscripción de la escritura en el registro mercantil	153
6. El permiso de funcionamiento	154
C. Sociedades irregulares	155
1. Omisión de los registros para la transferencia de aportes en especie	157
2. Omisión del permiso de funcionamiento	157
3. Inoponibilidad del contrato a terceros	158
4. Recapitulación	158
D. Diferencias entre la sociedad irregular y la sociedad de hecho	159
E. Prueba de la existencia y representación legal de las sociedades mercantiles	162

CAPÍTULO VIII

ESTADO O CONDICIÓN DE SOCIO

A. Naturaleza y contenido	165
1. Configuración del <i>status socii</i>	166
2. Adquisición del estado o condición de socioz	167
3. Relaciones jurídicas inherentes a la condición de socioz	168
B. Derechos que confiere la condición o estado de socio	169
1. Derechos esenciales instituidos en la ley colombiana	170
2. Clasificaciones de los derechos que confiere el <i>status socii</i>	171
C. Transmisibilidad de la condición de socio	172
D. Pérdida de la condición de socio	174
1. Semejanzas y diferencias de la exclusión y el derecho de retiro	175
2. Después de inscrito el retiro no es aplicable la cláusula compromisoria	177
3. Secuelas del retiro de un socio	178

CAPÍTULO IX

EL CAPITAL SOCIAL

A. Noción de capital	181
B. Integración del capital social	182
C. Aumento del capital	183
1. Aumento con cargo a reservas o plusvalías del pasivo	184
2. Aumento con utilidades líquidas repartibles	185
3. Aumento mediante conversión de créditos a cargo de la sociedad	186
4. Aumento mediante cancelación de acciones adquiridas	186
5. Aumento con primas de colocación de acciones	187
D. Disminución del capital social	187
E. Principios en relación con el capital	189
1. Principio de unidad	189
2. Principio de determinación	190

	PÁG.
3. Principio de efectividad	190
4. Principio de permanencia	191

CAPÍTULO X

ESTADOS FINANCIEROS
Y DISTRIBUCIÓN PERIÓDICA DE UTILIDADES

A. Determinación de las utilidades o de las pérdidas sociales	195
1. El inventario	196
2. El balance general	197
3. Anexos del balance	200
4. Estado de pérdidas y ganancias	200
5. Inspección previa a la aprobación de los estados financieros	202
6. Aprobación del balance	203
7. Publicidad de los balances de algunas sociedades	204
B. Importancia de los estados financieros básicos	204
C. Distribución global de utilidades	208
1. Reservas	209
2. Clasificación de las reservas	210
a. Reserva legal	212
b. Reservas estatutarias	213
c. Reservas ocasionales o eventuales	213
3. Absorción de pérdidas sociales	215
D. Reparto de utilidades a los asociados	215
1. Proporcionalidad de participaciones y dividendos	216
2. Consecuencias del acuerdo sobre participaciones o dividendos ..	217

CAPÍTULO XI

REFORMAS ESTATUTARIAS

A. Estatutos de toda persona jurídica	219
B. Estatutos sociales	219
C. Modificaciones o adiciones	220
1. Requisitos internos	220
2. Requisitos externos	223
3. Adiciones del acto constitutivo no registrado	225
4. Reformas posibles	226
5. Acuerdos sociales que no son reformas	226
6. Prueba de las reformas estatutarias	227
D. La transformación	228
1. Subsistencia de la misma persona jurídica	229
2. Consecuencias de la transformación	230
3. Hipótesis de transformaciones que ofrece la realidad	231
4. Transformaciones simples, directas e indirectas	233
5. Protección a los asociados	233
6. Protección a terceros	234

	PÁG
7. Proceso de la transformación	235
8. ¿Puede transformarse la sociedad de hecho?	236
E. La fusión	237
1. Naturaleza jurídica de la fusión	238
a. La tesis contractualista	238
b. La tesis de que es un acto corporativo o social	238
c. La tesis mixta	238
2. Modalidades de la fusión	239
a. Fusión por absorción	239
b. Fusión por creación	239
3. Rasgos comunes a ambas modalidades de fusión	241
4. Diferencias entre las dos modalidades de fusión	241
5. El proceso de la fusión	241
a. El compromiso de fusión: contenido y alcance	243
b. Aprobación del compromiso de fusión	245
c. Ejercicio del derecho de receso	246
d. Publicidad del compromiso de fusión	246
e. Autorizaciones de entidades estatales	247
f. Solemnización de la fusión	248
g. Efectos inmediatos de la fusión	249
h. Carácter de la transmisión de patrimonios	250
F. La fusión impropia	251
G. Fusión de sociedades del sector financiero	256

CAPÍTULO XII

LOS ÓRGANOS SOCIALES

A. Dos enfoques doctrinarios contrapuestos	259
B. Gestión interna y gestión externa	263
1. Órgano de dirección	265
2. Órgano de administración	265
3. Órgano de representación	269
4. Órgano de fiscalización	272
C. Peculiaridades de los órganos sociales	273
1. Jerarquización	274
2. Separación de poderes	275
3. Investidura temporal de las personas elegidas para los órganos de administración, representación y fiscalización	276
D. Connotación de la expresión "funcionarios directivos"	277

CAPÍTULO XIII

JUNTA DE SOCIOS O ASAMBLEA DE ACCIONISTAS

A. Órgano máximo de la sociedad	281
---------------------------------------	-----

	PÁG.
B. Características de la junta o asamblea general de asociados	281
1. Implica siempre una reunión	281
2. Ha de ser debidamente convocada	283
3. Es un cuerpo colegiado o colectivo	283
4. Es por esencia un órgano decisorio	284
5. Es soberana dentro de la órbita de su competencia	286
6. Las atribuciones que le adscriben la ley y los estatutos son in- delegables	287
7. Sus determinaciones son actos jurídicamente simples	287
C. Etapa preparatoria	287
1. Convocación	288
a. Potestad para convocar	288
b. Derecho de pedir que se convoque	289
c. Deber de convocar	290
2. Forma de convocar	290
3. Contenido de la convocación	291
4. Situaciones en que se omite la convocación	293
5. Antelación con que se ha de convocar	294
6. Verificación de las representaciones	295
a. Copropiedad sobre partes de interés, cuotas o acciones	295
b. Partes de interés, cuotas o acciones de sucesiones ilíquidas	296
c. Partes de interés, cuotas o acciones en litigio	296
d. Partes de interés, cuotas o acciones pignoradas	297
e. Partes de interés, cuotas o acciones en anticresis	297
f. Partes de interés, cuotas o acciones en usufructo	297
g. Partes de interés, cuotas o acciones de incapaces	298
h. Partes de interés, cuotas o acciones en fiducia	298
7. Condiciones objetivas de los poderes	298
8. Personas que no pueden aceptar ni sustituir poderes	300
D. Clases de reuniones	301
1. Reuniones ordinarias	302
2. Reuniones extraordinarias	303
3. Reuniones especiales	304
a. Reunión universal	304
b. Reunión ordinaria por derecho propio	304
c. Junta o asamblea de segunda convocatoria	305
d. Reuniones que convoca u ordena convocar el superintendente	306
e. Reuniones por motivos y fines específicos	306
f. Juntas o asambleas preliminares	306
g. Reuniones finales	307
4. Reuniones informales de asociados	307
E. Deliberaciones y decisiones	308
1. Noción de quórum	308
2. Dicotomía del quórum	309

	PÁG
3. Mayorías especiales previstas en la ley	310
a. Mayoría en todas las sociedades	310
b. Mayorías para valorar aportes en especie a sociedades sometidas a inspección del Estado	312
4. Voto y acuerdo	312
F. Competencia funcional del órgano máximo de la sociedad	315
G. Elecciones	317
1. Elecciones o nombramientos unitarios	317
2. Elecciones plurales	318
H. Actas de las reuniones	318
1. Aspecto formal de las actas	319
2. Mérito probatorio de las actas	319
I. Eficacia, validez y obligatoriedad de las decisiones sociales	320
1. Eficacia e ineficacia	320
2. Validez y nulidad absoluta	321
3. Obligatoriedad e inoponibilidad	322
4. Sanciones para las decisiones irregulares de la asamblea de accionistas	323

CAPÍTULO XIV

JUNTA DIRECTIVA Y REPRESENTANTE LEGAL

A. La junta directiva	325
1. Órgano facultativo en las sociedades colectiva, comanditarias y de responsabilidad limitada	326
2. Órgano obligatorio en la anónima	327
3. Carácter colegiado	329
a. Pluralidad de miembros	329
b. Forma como se eligen miembros	329
c. Forma como delibera y decide	330
4. Atribuciones o facultades	330
5. Incompatibilidades e impedimentos	332
6. Responsabilidades	337
B. La representación legal	344
1. Extensión y contenido de la representación de la sociedad	345
2. Representación plural o unipersonal	347
3. Designación del representante	349
4. Facultades y deberes	351
5. Fin de la representación	355

CAPÍTULO XV

FISCALIZACIÓN DE LAS SOCIEDADES

A. Métodos o procedimientos de fiscalización	357
--	-----

	PÁG.
B. Intervención o control jurisdiccional	358
1. Impugnación de las decisiones de la asamblea o junta de asociados	359
a. El derecho de impugnación como defensa del orden legal y estatutario	359
b. Presupuestos y procedimiento de la impugnación	361
c. La acción se ejerce ante los jueces dentro de un término preclusivo	362
d. Consecuencias inmediatas de la invalidez de una decisión	363
2. Acciones de indemnización a la sociedad	363
C. Inspección administrativa	364
1. Superintendencia Bancaria	365
2. Superintendencia de Sociedades	369
3. Comisión Nacional de Valores	376
E. Derecho de inspección individual	377
F. Fiscalización privada o revisoría fiscal	380
1. La revisoría como órgano obligatorio	380
2. La revisoría como órgano potestativo	381
3. Idoneidad del revisor fiscal	382
4. Funciones y deberes del revisor	384
5. Responsabilidades del revisor fiscal	386

CAPÍTULO XVI

DISOLUCIÓN DE LAS SOCIEDADES

A. Etapas de la extinción de la sociedad	389
B. Principales teorías acerca de la disolución	389
1. Surgimiento de una comunidad	389
2. Existencia aparente de la sociedad disuelta	390
3. Superposición de dos sociedades	390
4. Teoría de la identidad o supervivencia	390
C. La disolución y sus consecuencias inmediatas	391
D. Disolución parcial	394
E. Clasificación de las causales de disolución	395
1. Ordinarias y extraordinarias	395
2. Según la procedencia	395
3. Por la forma como surten sus efectos	395
4. Subsanables o irremediables	396
5. Según su extensión	397
F. Causales de disolución consagradas en la ley	397
1. Causales comunes a todas las sociedades	398
a. Vencimiento del término de duración	398
b. Imposibilidad de desarrollar la empresa social	399
c. Realización del objeto social	399
d. Extinción de la cosa cuya explotación constituye su objeto	400

	PÁG.
e. Reducción de la pluralidad mínima o exceso de la pluralidad máxima de asociados	400
f. Declaración de quiebra de la sociedad	401
g. Causales expresamente previstas en los estatutos	402
h. Decisión de la junta de socios o asamblea de accionistas	402
i. Resolución de autoridad competente	403
2. Efectos frente a los asociados y terceros	405
3. Causas especiales de disolución	405
G. Medidas para enervar algunas causales de disolución	406

CAPÍTULO XVII

LIQUIDACIÓN DEL PATRIMONIO SOCIAL

A. Naturaleza de la liquidación	409
1. Estado jurídico de liquidación	410
2. Finalidad de la liquidación	411
3. Trámites de la liquidación	412
B. Liquidador	414
1. Designación	414
2. Funciones y deberes del liquidador que trascienden a terceros	416
a. De representación	416
b. De información y rendición de cuentas	416
c. En cuanto al inventario del patrimonio que se va a liquidar	417
d. De integrar y convertir en dinero los activos	418
e. De pagar el pasivo externo	420
3. Distribución y adjudicación del haber social neto	422
4. Aprobación de las cuentas del liquidador y del acta final de la liquidación	424
5. Clausura formal y material del proceso privado de liquidación	425
6. Responsabilidades del liquidador	426
C. Procesos judiciales de liquidación de sociedades	427
1. Proceso para declarar disuelta la sociedad y la subsiguiente liquidación de su patrimonio	427
2. Proceso para que se autorice la liquidación	428
3. Proceso para que se designe liquidador	428
4. Proceso de declaración de nulidad y liquidación	429
D. Acciones procedentes de la sociedad	430

CAPÍTULO XVIII

CADENAS DE SOCIEDADES, CONGLOMERADOS
Y COMPAÑÍAS DE ACCIÓN INTERNACIONAL

A. Vislumbre de un fenómeno	431
1. Sociedades subordinadas	433

	PÁG.
2. Sociedades vinculadas	434
3. Sociedades coordinadas	437
4. Sociedades inversionistas	438
5. Cruzamiento de partes de interés, cuotas o acciones	441
B. Conglomerados	442
1. ¿Qué es la conglomeración?	443
2. Efectos de los conglomerados en Estados Unidos	444
C. Compañías de acción internacional	445
D. Sucursales y agencias	447
Índices	451