

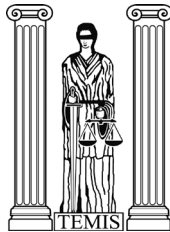
FRANCISCO REYES VILLAMIZAR

Profesor de Derecho Societario Comparado en las Universidades de Tilburg (Holanda)  
y Fribourg (Suiza), expresidente de la Comisión de las Naciones Unidas  
para el Derecho Mercantil Internacional.

# DERECHO SOCIETARIO

Tomo I

*Cuarta edición*



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2020

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO I

### CRITERIOS PARA LA CLASIFICACIÓN DE LAS SOCIEDADES

	PÁG.
1. De una estructura simple a una estructura societaria.....	3
2. Los “costos de contratación” y la forma societaria.....	7
3. Criterios para la clasificación de las sociedades.....	12
A) Sociedades civiles y comerciales.....	12
B) Sociedades de personas y de capitales.....	23
a) Formación.....	29
b) Administración.....	30
c) Fiscalización individual.....	30
d) Votación.....	33
e) Responsabilidad.....	33
f) División del capital.....	35
g) Causales de disolución.....	36
C) Sociedades regulares, de hecho e irregulares.....	37
a) Sociedades regulares.....	38
b) Sociedades de hecho.....	40
c) Sociedades irregulares.....	42
D) Sociedades por acciones, por cuotas o por partes de interés.....	43
a) Sociedades por acciones.....	43
b) Sociedades por cuotas.....	46
c) Sociedades por partes de interés.....	47
E) Criterio dimensional.....	49
F) Sociedades matrices, filiales y subsidiarias.....	50
G) Sociedades de capital privado y sociedades y empresas con participación de recursos públicos.....	52
a) Empresas industriales y comerciales del Estado.....	53
b) Sociedades de economía mixta.....	54
H) Sociedades nacionales y extranjeras.....	62

## CAPÍTULO II

### TIPOS DE SOCIEDAD

1. Principio de tipicidad.....	69
--------------------------------	----

	PÁG.
2. Tipos de sociedad.....	72
A) Sociedad colectiva.....	74
a) Responsabilidad de los socios .....	74
b) Régimen de los socios .....	76
c) Administración y representación legal .....	78
d) Causales de disolución .....	78
B) Sociedad en comandita.....	79
a) Régimen y responsabilidad de los socios.....	80
b) Administración y representación legal .....	84
c) Causales de disolución .....	85
C) Sociedad de responsabilidad limitada .....	86
a) Responsabilidad de los socios .....	87
b) Administración y representación legal .....	89
c) Capital .....	90
d) Causales de disolución .....	90
D) Sociedad anónima .....	91
a) Responsabilidad de los accionistas .....	93
b) Administración y representación legal .....	94
c) Capital .....	95
d) Causales de disolución .....	97
e) Formas de sociedad anónima .....	98
E) Sociedad por acciones simplificada.....	101
a) Responsabilidad de los accionistas .....	104
b) Administración y representación legal .....	105
c) Capital. ....	106
d) Causales de disolución .....	107

### CAPÍTULO III

#### PROMESA DE CONTRATO, RÉGIMEN DE PROMOTORES Y REQUISITOS DE FONDO DEL CONTRATO SOCIAL

1. Prenotandos.....	111
2. Superación de la tesis contractualista en Colombia.....	116
3. La promesa de contrato de sociedad .....	122
A) Noción .....	122
B) Características especiales del contrato de promesa de sociedad.....	124
C) Requisitos de la promesa de contrato de sociedad .....	125
D) Efectos del contrato de promesa de sociedad.....	127
4. Los promotores de sociedades .....	128
A) Responsabilidad de los promotores.....	129
B) Remuneración de los promotores .....	130

	PÁG.
5. Elementos esenciales del contrato social .....	131
A) Pluralidad .....	133
B) Aportes .....	142
C) Utilidades .....	144
D) Objeto .....	146
6. Condiciones de validez .....	147
A) Capacidad .....	149
B) Consentimiento libre de vicios .....	155
a) Error .....	156
b) Fuerza .....	159
c) Dolo .....	160
C) Licitud del objeto .....	160
D) Licitud de la causa .....	162

#### CAPÍTULO IV

### INEXISTENCIA, NULIDAD E INOPONIBILIDAD DEL CONTRATO SOCIAL

1. Prenotandos .....	167
2. Inexistencia .....	170
3. Nulidad .....	173
A) Nulidad absoluta .....	175
a) Nulidad absoluta por objeto o causa ilícitos .....	175
b) Nulidad por incapacidad absoluta .....	178
B) Nulidad relativa .....	179
C) Prevalencia de la ley de extinción de dominio sobre las normas previstas en el Código de Comercio .....	180
4. Inoponibilidad .....	183

#### CAPÍTULO V

### REQUISITOS DE FORMA DEL CONTRATO SOCIAL

1. Constitución simultánea .....	187
A) Escritura pública .....	187
a) Identificación de los interesados .....	191
b) Tipo de sociedad .....	192
c) Domicilio social .....	193
d) Objeto social .....	195
e) Capital social .....	201
f) Administración de la sociedad .....	202
g) Reuniones de la asamblea o de la junta de socios .....	204
h) Balances y utilidades .....	205

	PÁG.
i) Duración de la sociedad .....	208
j) Liquidación de la sociedad .....	210
k) Diferencias entre socios.....	211
l) Representante legal .....	212
m) Revisor fiscal .....	214
n) Otros pactos.....	216
B) Registro mercantil .....	218
C) Otros registros .....	229
D) Permiso de funcionamiento.....	231
E) Cumplimiento de otras formalidades .....	232
2. Constitución de sociedad anónima por suscripción sucesiva .....	234
A) Formas de constitución de las sociedades anónimas.....	234
B) Promotores y funciones.....	236
C) Folleto informativo y programa de fundación.....	237
D) Recaudo de los recursos .....	239
E) Efectos del fracaso del proceso .....	240
F) Asamblea de constitución de la sociedad.....	240
G) Terminación del proceso de constitución .....	241

## CAPÍTULO VI

### PERSONIFICACIÓN JURÍDICA DE LA SOCIEDAD

1. Consideraciones preliminares .....	245
A) La presunta crisis de la personalidad jurídica de la sociedad.....	248
B) Aplicación de la teoría del abuso del derecho en materia societaria.....	251
a) Antecedentes en la jurisprudencia francesa.....	252
b) Soluciones en el derecho anglosajón.....	257
c) La teoría del abuso del derecho en Colombia .....	259
C) Utilización ilícita de la forma asociativa para evitar la aplicación de normas legales imperativas.....	261
D) Moderno concepto de la personalidad jurídica .....	264
2. Concepción temporal sobre el comienzo y fin de la persona jurídica-sociedad .....	267
a) Momento en que la sociedad se considera personificada jurídicamente .....	267
b) Fin de la personalidad jurídica .....	272
3. Naturaleza del acto que origina la personalidad jurídica .....	275
4. Homogeneidad en el tratamiento de sociedades civiles y comerciales.....	277
5. Régimen uniforme de las sociedades de personas y de capitales .....	279
6. La personalidad jurídica en el régimen de procesos concursales .....	281
7. Desarrollo técnico de la personalidad jurídica de la sociedad .....	283
a) Nombre.....	284
b) Domicilio.....	292
c) Capacidad .....	295
d) Nacionalidad.....	305
e) Patrimonio .....	306

	PÁG.
8. Separación patrimonial y limitación de riesgo de los asociados.....	307
9. Desestimación de la personalidad jurídica de la sociedad .....	311
a) Causales frecuentes de desestimación de la personalidad jurídica en la jurisprudencia norteamericana.....	313
b) Consagración normativa de la tesis de la desestimación de la personalidad jurídica .....	316
c) La desestimación de la personalidad jurídica en el derecho societario colombiano .....	317
10. Doctrina de la subordinación crediticia o postergación de créditos .....	326

## CAPÍTULO VII

### APORTES

1. Nociones generales .....	331
2. Clasificación de los aportes.....	333
A) Aportes de capital.....	335
a) Aportes en dinero .....	335
b) Aportes en especie.....	338
B) Aportes de industria .....	353
a) Aporte de industria con estimación anticipada de su valor.....	356
b) Aporte industrial sin estimación anticipada de su valor.....	358
3. Pago o entrega de los aportes.....	360
4. Mora en el pago de los aportes .....	362
5. Aumento o reposición del aporte .....	366
6. Restitución del aporte .....	367
7. Reembolso de los aportes.....	368

## CAPÍTULO VIII

### CAPITAL SOCIAL Y MECANISMOS DE CAPITALIZACIÓN

1. Aspectos generales sobre el capital social .....	373
2. El capital social en las sociedades por cuotas o partes de interés.....	379
A) Aspectos generales .....	379
B) Reglas sobre pago del capital en la sociedad de responsabilidad limitada	381
C) Las prestaciones accesorias en la sociedad de responsabilidad limitada	384
D) Las garantías suplementarias en la sociedad de responsabilidad limitada	385
3. El aumento de capital en las sociedades por cuotas o por partes de interés	386
4. La “tridivisión” de capital en las sociedades por acciones .....	387
5. Aumento de capital en las sociedades por acciones.....	390
A) Naturaleza jurídica de la suscripción de acciones .....	391
B) El reglamento de colocación de acciones.....	394
a) El número de acciones que se ofrezca.....	395
b) La proporción y forma como podrán suscribirse.....	396

	PÁG.
c) El plazo de la oferta, que no será menor de quince días hábiles ni excederá de tres meses .....	398
d) El precio al que serán ofrecidas, que no será inferior al nominal .....	399
e) Los plazos para pagar las acciones.....	401
C) Aceptación de la oferta de colocación de acciones .....	402
D) Discrepancias entre los accionistas por motivo de una colocación de acciones.....	407
E) La promesa de contrato de suscripción de acciones.....	409
F) Tratamiento jurídico y contable de los anticipos para colocación de acciones.....	411
G) Derecho de preferencia en la colocación de acciones .....	413
6. Otros mecanismos para la capitalización de las sociedades .....	413
A) Capitalización de créditos .....	413
a) Consentimiento expreso de los acreedores.....	415
b) Aprobación de la asamblea general de accionistas .....	416
c) Aumento del capital autorizado.....	417
d) Relevancia de la prima en colocación de acciones en los procesos de capitalización.....	417
B) Capitalización mediante conversión de bonos en acciones.....	419
C) Capitalización de la cuenta de superávit de capital por prima en colocación de acciones .....	420
D) Capitalización de utilidades .....	424
E) Capitalización de reservas.....	427
7. Capitalización abusiva de la sociedad.....	428
8. Readquisición de acciones .....	436
A) Concepto.....	436
B) Procedimiento para readquisición de acciones.....	438
a) Determinación de la asamblea general de accionistas en el sentido de readquirir las acciones .....	438
b) Aplicación de las utilidades del ejercicio o de reservas constituidas para tal fin.....	439
c) Oferta de enajenación o aceptación por parte de algunos o todos los asociados .....	441
d) Endoso y entrega de títulos a la sociedad.....	441
C) Medidas que pueden adoptarse con las acciones readquiridas.....	442
9. Reducción de capital .....	443
A) Régimen general para la reducción de capital.....	443
B) Mecanismos para la reducción de capital.....	446
C) Mecanismos para efectuar el reembolso de aportes en hipótesis de reducción de capital.....	448
a) Reducción de capital para enjugar pérdidas de ejercicios anteriores .....	449
b) Reducción de capital cuando se ha capitalizado la cuenta de revalorización de patrimonio .....	451
c) La prima en colocación de acciones como factor de reembolso en la reducción de capital.....	452

## CAPÍTULO IX

RÉGIMEN DE LAS ACCIONES EN LAS SOCIEDADES ANÓNIMA,  
EN COMANDITA POR ACCIONES Y SIMPLIFICADA

	PÁG.
1. Características de las acciones.....	457
A) Negociabilidad.....	457
B) Imprescriptibilidad.....	459
C) Indivisibilidad.....	460
2. Derechos que confiere la acción.....	462
A) Derecho a participar en las deliberaciones de la asamblea general de accionistas y a votar en ellas.....	464
B) Derecho a participar en el reparto de las utilidades sociales.....	468
C) Derecho a negociar libremente las acciones.....	469
D) Derecho de fiscalización individual.....	470
E) Derecho a recibir la cuota social de liquidación.....	471
F) Derecho de preferencia en la suscripción de nuevas acciones.....	471
G) Derecho a impugnar los acuerdos sociales.....	472
H) Derecho de retiro.....	472
3. Mecanismos para adquirir acciones.....	473
A) Derecho de preferencia en la enajenación de acciones.....	474
a) Doctrina sobre adjudicación de acciones por transferencia universal de patrimonio.....	480
b) Incumplimiento de los trámites del derecho de preferencia en la enajenación de acciones.....	482
B) Restricciones a los administradores sociales para adquirir o enajenar acciones.....	486
a) Ámbito de aplicación del artículo 404 del Código de Comercio.....	487
b) Presupuestos de la prohibición legal.....	488
4. Acciones con dividendo preferencial y sin derecho a voto.....	491
A) Orientación de las normas vigentes.....	495
B) Características generales.....	496
C) Derechos que otorgan.....	498
D) Asignación del derecho de voto.....	503
a) Asignación “ipso iure”.....	503
b) Asignación condicionada.....	504
5. Conversión de acciones.....	504

## CAPÍTULO X

## ESTADOS FINANCIEROS

1. Consideraciones generales.....	509
2. Obligación de llevar contabilidad para todas las sociedades.....	513

	PÁG.
3. Modalidades de estados financieros.....	514
A) Estados financieros de propósito general .....	515
B) Estados financieros abreviados.....	517
C) Estados financieros de períodos intermedios .....	517
D) Estados financieros consolidados .....	520
E) Estados financieros certificados y dictaminados .....	521
4. Presunción de autenticidad .....	523
5. Rectificación de estados financieros por orden gubernamental .....	523
6. Corrección voluntaria de estados financieros .....	524
7. Publicidad de estados financieros .....	526
8. Carencia de estados financieros .....	527
9. Responsabilidad penal .....	528
10. Reglamentos administrativos .....	530
11. Rendición de cuentas .....	534
12. Informe de gestión .....	535
13. Derecho de inspección .....	536
14. Conservación de libros de contabilidad .....	541

## CAPÍTULO XI

### UTILIDADES Y RESERVAS

1. Nociones generales .....	547
2. Determinación de las utilidades repartibles .....	553
A) Obligación de que las utilidades se decreten con fundamento en estados financieros de final de ejercicio .....	554
B) Depuración de la renta.....	557
C) Detracción de reservas .....	561
a) Reserva legal .....	563
b) Reservas estatutarias .....	566
c) Reservas ocasionales .....	567
d) Reserva para la readquisición de acciones .....	569
3. Reparto de utilidades.....	570
A) Reglas para el reparto de utilidades.....	572
B) Monto mínimo que se debe repartir .....	575
C) Forma y época de distribución de utilidades.....	578
D) Irrevocabilidad de dividendos decretados .....	580
4. Pérdidas.....	582

## CAPÍTULO XII

### ASAMBLEA GENERAL DE ACCIONISTAS Y JUNTA DE SOCIOS

1. Competencia de asambleas y juntas de socios.....	587
---	-----

	PÁG.
2. Funcionamiento de asambleas y juntas de socios.....	590
A) Clases de reuniones .....	591
a) Reuniones ordinarias y extraordinarias .....	592
b) Reuniones especiales de asambleas y juntas de socios .....	594
B) Convocatoria .....	606
a) En casos de transformación, fusión, escisión o cancelación de inscripción en el registro público .....	606
b) En caso de aumento de capital autorizado o disminución del suscrito .....	608
c) Sanción de ineficacia.....	609
d) Desconvocatoria .....	609
e) Solicitud de convocatoria a la Superintendencia de Sociedades.....	611
f) Convocatoria formulada directamente por los socios .....	613
C) Quórum.....	616
a) En sociedades anónimas .....	616
b) En otros tipos de sociedad regulados en el Código de Comercio .....	618
c) En sociedades por acciones simplificadas .....	619
D) Mayorías decisorias.....	620
a) En sociedades anónimas.....	620
b) Quórum y mayorías en sociedades anónimas cerradas .....	624
c) Mayorías decisorias en otros tipos de sociedad previstos en el Código de Comercio .....	626
d) Mayorías decisorias en sociedades por acciones simplificadas.....	627
E) Restricción del voto.....	627
F) Principio de unidad del voto.....	628
G) Suspensión de deliberaciones.....	633
H) Actas de asambleas o juntas de socios .....	633
I) Poderes .....	634
J) Acuerdos de accionistas .....	636
a) Evolución de los acuerdos de accionistas en algunas legislaciones latinoamericanas.....	637
b) Consideraciones generales sobre los acuerdos de accionistas en la legislación colombiana.....	639
c) Acuerdos fiduciarios de votación .....	648
d) Acuerdos de votación en sociedades abiertas.....	650
e) Terminación de los acuerdos de votación.....	651
f) Acuerdos de accionistas en la sociedad por acciones simplificada.....	652
K) Ineficacia de las decisiones de la asamblea o junta de socios .....	654
L) Ratificación de decisiones .....	656
M) Efectos de la indebida restricción al derecho de inspección .....	659
N) Abuso del derecho en determinaciones de asamblea de la SAS.....	660

### CAPÍTULO XIII

#### ADMINISTRADORES

1. Consideraciones generales .....	667
------------------------------------	-----

	PÁG.
2. Funcionarios administradores .....	670
3. Estructura administrativa de la sociedad.....	672
A) Junta directiva .....	673
B) Calidades para ser miembro de la junta directiva .....	675
a) Elección de junta directiva .....	677
b) Funciones de la junta directiva.....	680
c) Quórum y mayorías decisorias .....	682
d) Actas de junta directiva .....	682
e) La junta directiva en la sociedad por acciones simplificada .....	684
C) Representantes legales.....	687
a) Facultades de los representantes legales .....	689
b) Publicidad de la representación legal .....	689
c) Representación individual .....	691
d) Obligatoriedad de las suplencias .....	691
e) Representación legal conjunta.....	692
f) Representación legal en la sociedad por acciones simplificada .....	695
4. Restricciones impuestas a los administradores .....	697
5. Principios de actuación de los administradores .....	699
A) Deber de buena fe.....	699
B) Deber de diligencia o cuidado .....	699
C) Deber de lealtad.....	703
6. Deberes específicos.....	705
A) Desarrollar el objeto social.....	706
B) Velar por el cumplimiento de las disposiciones legales y estatutarias .....	706
C) Velar para que se permita el cumplimiento de las funciones del revisor fiscal .....	707
D) Guardar y proteger la reserva comercial e industrial de la sociedad y abstenerse de utilizar indebidamente información privilegiada .....	707
E) Dar un trato equitativo a todos los socios y respetar su derecho de inspección .....	710
F) Abstenerse de participar en actos que impliquen conflicto de interés o competencia con la sociedad.....	711
7. Responsabilidad de los administradores .....	719
A) Exoneración de responsabilidad.....	721
B) Presunción de culpa.....	721
C) Administrador persona jurídica.....	722
8. Acción individual de responsabilidad.....	724
9. Acción social de responsabilidad.....	725
10. Prescripción de las acciones.....	728
11. Exclusión de la acción de reintegro laboral .....	728
12. Principios de gobierno corporativo .....	731

## CAPÍTULO XIV

FISCALIZACIÓN GUBERNAMENTAL Y PRIVADA  
SOBRE LAS SOCIEDADES

	PÁG.
1. Consideraciones generales sobre la fiscalización gubernamental.....	741
2. Fundamentos históricos de la fiscalización.....	742
A) El Código de Comercio napoleónico .....	742
B) La Superintendencia de Sociedades Anónimas.....	743
C) Los criterios derivado y dimensional .....	746
D) El Código de Comercio de 1971 .....	746
E) La Comisión Nacional de Valores.....	748
F) La reforma de 1981 .....	749
G) La Constitución de 1991 y la modernización del Estado .....	752
3. La propuesta de fusionar las superintendencias.....	753
4. Designación y remoción del Superintendente de Sociedades.....	756
5. Inspección, vigilancia y control.....	757
A) Inspección, vigilancia y control de la Superintendencia de Sociedades ..	758
a) Inspección.....	759
b) Vigilancia.....	761
c) Control.....	784
d) Competencia residual .....	786
e) Medidas administrativas.....	790
f) Reconocimiento de presupuestos de ineficacia .....	792
g) Otras facultades .....	793
6. Impugnación de determinaciones administrativas proferidas por la Superin- tendencia de Sociedades .....	797
7. Revisoría fiscal.....	798

## CAPÍTULO XV

FACULTADES JURISDICCIONALES  
DE LA SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES

1. Prenotandos.....	809
2. Procesos de insolvencia .....	810
3. Funciones de conciliación y arbitraje .....	812
4. Facultades jurisdiccionales en materia de sociedades .....	818
A) Facultades otorgadas por la ley 446 de 1998 .....	823
a) Reconocimiento de presupuestos de ineficacia .....	825
b) Designación de peritos .....	826
c) Impugnación de decisiones de asamblea, junta de socios y junta di- rectiva.....	827
d) Declaración de disolución .....	830

	PÁG.
B) Funciones jurisdiccionales en la ley 1258 de 2008 .....	832
C) Funciones otorgadas a la Superintendencia por la ley 1429 de 2010.....	833
D) Funciones otorgadas por la ley 1450 de 2011 .....	834
E) Funciones jurisdiccionales provenientes del Código General del Proceso	835
5. Facultades de intervención en casos de captación de recursos del público ...	840
6. Funciones jurisdiccionales en materia de garantías mobiliarias .....	843
7. Impugnación de determinaciones jurisdiccionales proferidas por la Superintendencia de Sociedades .....	844

## CAPÍTULO XVI

### ORIENTACIONES ACTUALES DEL DERECHO SOCIETARIO

1. Prenotandos .....	849
2. Críticas a la teoría de los terceros interesados .....	850
3. Los efectos externos negativos (“externalities”).....	853
4. La reforma a la legislación del Reino Unido de 2006 .....	854
5. Responsabilidad social empresarial .....	855
6. Inclusión obligatoria de principios de responsabilidad social empresarial....	856
7. Legislación sobre terceros interesados en Estados Unidos.....	857
8. Principios del Foro Económico Mundial .....	858
9. Mesa redonda empresarial de los Estados Unidos (“Business Roundtable”)	860
10. Compañías y derechos humanos (Principios de las Naciones Unidas).....	861
11. Casos emblemáticos.....	864
A) Ford Pinto .....	864
B) Bhopal .....	866
C) Ken Saro Wiwa.....	867
D) Chiquita Brands.....	869
E) Rana Plaza.....	869
12. El movimiento de gobierno corporativo .....	870
13. El Código País en materia de gobierno corporativo .....	875

## CAPÍTULO XVII

### LAS SOCIEDADES DE BENEFICIO E INTERÉS COLECTIVO

1. Antecedentes .....	881
2. Contenido de la ley colombiana sobre las sociedades BIC.....	886
A) Carencia de un criterio de tipicidad societaria .....	886
B) Naturaleza jurídica de las sociedades BIC .....	887
C) Régimen tributario.....	893

	PÁG.
D) Características adicionales de las BIC .....	893
E) Adquisición y pérdida del status de sociedad BIC .....	897
F) Régimen de administradores .....	900
G) Informe especial .....	901
H) Estándar independiente .....	902
a) Reconocimiento .....	902
b) Carácter comprensivo .....	902
c) Independencia .....	902
d) Confiabilidad .....	902
e) Transparencia .....	902
3. Beneficios adicionales para las sociedades BIC .....	905
4. Las sociedades BIC en la práctica empresarial colombiana .....	906

## CAPÍTULO XVIII

### ACCESO DE LAS SAS AL MERCADO PÚBLICO DE VALORES

1. Antecedentes .....	911
2. Los decretos de emergencia económica .....	915
3. Restricciones impuestas a la SAS para las emisiones en bolsa .....	917
A) Imposibilidad de emitir títulos de capital .....	917
B) Emisiones en segundo mercado .....	918
C) Límite sobre el plazo para emitir .....	919
D) Límite en el término de la emisión .....	920
4. Afianzamiento por parte del fondo nacional de garantías .....	920
5. Requisitos de gobierno corporativo para SAS emisoras de títulos de deuda .....	921
Índice de autores .....	923
Índice de disposiciones .....	927
Índice de materias .....	943