

Novena edición



DE LAS SOCIEDADES COMERCIALES

Énfasis en sociedad por acciones simplificada
(Ventajas jurídicas y económicas)

Lisandro Peña Nossa

ECOE
EDICIONES

DE LAS SOCIEDADES COMERCIALES

**ÉNFASIS EN SOCIEDAD POR ACCIONES
SIMPLIFICADA (VENTAJAS JURÍDICAS
Y ECONÓMICAS)**

LISANDRO PEÑA NOSSA

NOVENA EDICIÓN

Peña Nossa, Lisandro

De las sociedades comerciales : énfasis en sociedad por acciones simplificada (ventajas jurídicas y económicas) / Lisandro Peña Nossa. -- 9a ed. -- Bogotá : Ecoe Ediciones, 2022.

536 p. ; 24 cm – (Derecho)

Incluye: índice temático y reseña del autor en la pasta. -- Contiene bibliografía.

ISBN 978-958-503-203-3

1. Sociedades comerciales 2 Derecho comercial I. Título II. Serie

CDD: 346.0682 ed. 23

CO-BoBN- a1086821



Área: *Derecho*

Subárea: *Derecho*

ECOE
EDICIONES



© Lisandro Peña Nossa

► Ecoe Ediciones S.A.S.
info@ecoeediciones.com
www.ecoeediciones.com
Carrera 19 # 63C 32, Tel.: 919 80 02
Bogotá, Colombia

Novena edición: Bogotá, enero del 2022

ISBN: 978-958-503-203-3
e-ISBN: 978-958-503-204-0

Directora editorial: Claudia Garay Castro
Coordinadora editorial: Paula Bermúdez B.
Corrección de estilo: Andrés Delgado Darnalt
Diagramación: Yolanda Madero Tiria
Carátula: Wilson Marulanda Muñoz
Impresión: Carvajal Soluciones de
comunicación S.A.S.
Carrera 69 #15-24

*Prohibida la reproducción total o parcial por cualquier medio
sin la autorización escrita del titular de los derechos patrimoniales.*

Impreso y hecho en Colombia - Todos los derechos reservados

A mi esposa, María Consuelo,
y a mis hijos, María Constanza y Luis Fernando.

CONTENIDO

INTRODUCCIÓN.....	XV
-------------------	----

PARTE 1.

NOCIONES GENERALES

Capítulo I. La empresa en la Constitución Política de Colombia	3
1. Derecho a la libre asociación, empresa e iniciativa privada	3
Capítulo II. Naturaleza jurídica de las sociedades	15
1. La sociedad como acto contractual	15
2. La sociedad como acto plurilateral y complejo	16
3. Teoría de la institución	19
4. Teoría del acto unilateral	20
Capítulo III. Personalidad jurídica de la sociedad	21
1. Noción	21
2. Nacimiento de la personería jurídica	22
3. Extinción de la personería jurídica	23
4. Atributos de la personalidad	25
5. Consecuencias de la personalidad	30
6. Desestimación de la personalidad jurídica (velo corporativo)	30
7. Clases de sociedades	33
8. La calidad de socio	36

Capítulo IV. Requisitos de fondo para la validez del contrato social	47
1. Requisitos de fondo.....	47
2. Consecuencias por falta de requisitos de fondo.....	52
3. Efectos una vez declarada la nulidad relativa (Código de Comercio, artículo 109)	55
Capítulo V. Requisitos de forma del contrato social	57
1. Requisitos de forma del contrato social (constitución por escritura pública)	58
2. Escritura pública.....	58
3. Registro mercantil y otros registros	68
4. Sanción por omisión de los requisitos de forma o de publicidad del contrato social.....	69
Capítulo VI. Requisitos esenciales para la existencia de la sociedad	71
1. Pluralidad de los socios	72
2. Aportes.....	75
3. Utilidades sociales	99
4. «Animus societatis»	104

PARTE 2

SOCIEDADES COMERCIALES

Capítulo I. Sociedad colectiva	117
1. Reseña histórica	117
2. Función económica	118
3. Concepto	118
4. Características	118
5. Administración y representación de la sociedad	125
6. Junta de socios	129
7. Control de la administración y su vigilancia	130
8. Disolución de la sociedad	130
Capítulo II. Sociedad anónima	133
1. Reseña histórica	133
2. Función económica	134
3. Concepto	134
4. Características	135
5. Constitución de la sociedad	142
6. Las acciones en la sociedad anónima	143
7. Dirección y administración	159
8. Disolución de la sociedad anónima	166
9. Liquidación de la sociedad anónima	167
Capítulo III. Sociedad de responsabilidad limitada	169
1. Reseña histórica	169
2. Función económica	169

3. Concepto	170
4. Características	171
5. Terminación de la sociedad de responsabilidad limitada	193
Capítulo IV. Sociedades comanditarias.....	195
1. Características compartidas de las sociedades comanditarias	195
2. Sociedad en comandita simple	199
3. Sociedad en comandita por acciones	205
Capítulo V. Empresa unipersonal.....	209
1. Antecedentes de la empresa unipersonal	209
2. Reseña histórica	210
3. Naturaleza jurídica	212
4. Función económica	212
5. Concepto	212
6. Características	214
7. Requisitos de forma	215
8. Responsabilidad	217
9. Negociabilidad de cuotas	217
10. Prohibiciones	218
11. Conversión	219
12. Emisión de bonos	220
13. Causales de disolución y liquidación	220
14. Aplicación de las normas	221
Capítulo VI. Sociedad por acciones simplificada.....	223
1. Antecedentes.....	223
2. Ventajas jurídicas y económicas de este tipo societario	224
3. Concepto	225
4. Características.....	225
5. Naturaleza jurídica	227
6. Contenido del documento o requisitos de forma	230
7. Crítica al objeto social indeterminado	231
8. Clases de acciones	232
9. El capital y las acciones.....	234
10. Cuestiones actuales respecto del socio industrial en la sociedad por acciones simplificada	236
11. Voto singular o múltiple	237
12. Órganos sociales	238
13. Responsabilidad de los accionistas y de los administradores.....	241
14. Reuniones de los órganos sociales	242
15. Prohibiciones	247
16. Reformas de la sociedad	248
17. Transformación, fusión y escisión	248
18. Disolución y liquidación	249
19. Funciones de la cámara de comercio	250
20. Funciones de la Superintendencia de Sociedades.....	252

21. Jerarquía de la aplicación de las normas en la sociedad por acciones simplificada	253
22. Vigencia de la Ley 1258 de 2008	253
23. Abuso del derecho	253
24. La sociedad por acciones simplificada ante el Código del Comercio	259

Capítulo VII. Sociedad de hecho	269
1. Reseña histórica	269
2. Función económica	269
3. Concepto	270
4. Cómo se prueba la «affectio societatis»	270
5. Características	271
6. Formación y prueba de la sociedad de hecho	274
7. Terminación de la sociedad	275
8. Conversión de la sociedad de hecho en sociedad regular	277

Capítulo VIII. Grupos empresariales	279
1. Subordinación	280
2. Grupo empresarial	283
3. Responsabilidad subsidiaria de la matriz	288
4. El sujeto demandado	289
5. Consolidación de operaciones financieras	289

Capítulo IX. Sucursales y agencias	291
1. Nociones generales	291
2. Sucursales de las sociedades extranjeras	293

PARTE 3

GESTIÓN INTERNA Y EXTERNA DE LA SOCIEDAD

Capítulo I. Asamblea general de accionistas o junta de socios	299
1. Concepto	299
2. Naturaleza jurídica	300
3. Características	300
4. Funciones	301
5. Convocatoria	302
6. Clases de reuniones	306
7. Representación de los socios	316
8. Quorum o mayorías	318
9. Decisiones y votos	325
10. Actas de asamblea o Junta de socios	327
11. Impugnación de actos de asambleas, juntas directivas o de socios	330

Capítulo II. Estados financieros y reparto de utilidades	339
1. Estados financieros	339
2. Obligación de preparar y difundir estados financieros	339
3. Clases	341

4. Requisitos	342
5. Elementos de los estados financieros	343
6. Autenticidad de los estados financieros y de los dictámenes	345
7. Rectificación de los estados financieros	346
8. Publicidad de los estados financieros	346
9. Ausencia de estados financieros	347
10. Responsabilidad penal por falsedad en documento privado	347
11. Clases de balances	347
12. Estado de resultados	348
13. Reservas o fondos patrimoniales	350
14. Reparto de utilidades	351
15. Concepto de reservas	351
16. Diferencias entre utilidades y dividendos	351
Capítulo III. Junta Directiva.....	355
1. Concepto	355
2. Características	356
3. Funciones	356
4. Conformación	358
5. Reuniones	358
6. Remoción	360
7. Impedimentos, prohibiciones y responsabilidades	360
Capítulo IV. Representante legal.....	363
1. Designación	364
2. Funciones	366
3. Remoción	370
4. Responsabilidad.....	372
Capítulo V. Revisor fiscal	373
1. Concepto	373
2. Características de la revisoría fiscal	373
3. Obligatoriedad	374
4. Designación	375
5. Funciones	375
6. Período y remoción	377
7. Requisitos para ser revisor fiscal	378
8. Prohibiciones	378
9. Derechos	378
10. Responsabilidad	378
11. Prescripción de las acciones	379
12. Incompatibilidades	380
Capítulo VI. Administradores de la sociedad y su responsabilidad	381
1. Concepto de administrador	381
2. Elección y remoción de los administradores (Código de Comercio, artículos 198 y 199)	383

3. Principios que orientan la conducta de los administradores	384
4. Deberes de los administradores	386
5. Obligaciones de los administradores	390
6. La responsabilidad	390
7. Responsabilidades de los administradores	392
8. Acción social de responsabilidad	398
Capítulo VII. Obligaciones del empresario	401
1. Obligaciones ante la cámara de comercio	401
2. Objeto y función del Registro Mercantil	402
3. Obligaciones ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN)	406
Capítulo VIII. Reformas estatutarias	409
1. ¿Qué se entiende por reforma?	409
2. Actos que constituyen reforma estatutaria.....	409
3. Actos que no constituyen reforma estatutaria.....	415
4. Requisitos para realizar la reforma	415
5. Vigencia y prueba de la reforma	416
Capítulo IX. Transformación, fusión y escisión de la sociedad	417
1. Transformación	417
2. Fusión.....	422
3. Escisión	434
Capítulo X. Derecho de retiro o receso	443
1. Fundamento	443
2. Concepto	443
3. Características	443
4. Causales de retiro	444
5. Procedimiento para el retiro o receso	445
6. Responsabilidad del socio recedente	447
7. Caducidad del derecho de retiro	447
8. Efectos del derecho de retiro	447
Capítulo XI. Inspección, vigilancia y control	449
1. Superintendencia de Sociedades	449
2. Inspección	452
3. Vigilancia.....	452
4. Diferencias entre inspección y vigilancia	455
5. Control	456
6. Otras funciones.....	457
7. Competencia de las Superintendencia de Sociedades en procesos jurisdiccionales	460

PARTE 4
TERMINACIÓN DE LA SOCIEDAD

Capítulo I. Disolución de la sociedad	467
1. ¿Qué es la disolución?	467
2. Causales de disolución	468
3. Formalidades de la disolución y procedimiento que se seguirá una vez producida	475
4. Efectos de la disolución	477
 Capítulo II. Liquidación del patrimonio social	483
1. Concepto	483
2. Distintos procedimientos por los que se adelanta la liquidación de sociedades comerciales	484
 Capítulo III. Insolvencia transfronteriza	507
1. Antecedente histórico	507
2. Concepto	508
3. Principios	508
4. Tendencias de la insolvencia transfronteriza en el ámbito internacional	509
5. Tendencias de la insolvencia transfronteriza en el ámbito local	510
 BIBLIOGRAFÍA	515
 ÍNDICE TEMÁTICO	525



INTRODUCCIÓN



La materia de sociedades comerciales forma parte del Libro II del Código de Comercio, el cual se divide en diez títulos que comprenden dos grandes temas: el primero contiene los principios y normas reguladoras de las sociedades en general, y el segundo, el régimen de las distintas formas que tipifican la sociedad en las cuatro especies o tipologías, tales como la colectiva, la anónima, la de responsabilidad limitada y las comanditarias en sus dos modalidades, con sendos títulos adicionales para las empresas y sociedades unipersonales y la sociedad de hecho. De igual manera, el tema societario se ha dividido aquí en cuatro partes.

En la parte primera se presentan los principios y reglas que son pilares de todas las formas societarias. De ahí que se estudia la libertad de asociación, fundamento de su constitución, para luego entrar en el análisis de su personalidad jurídica, su formación contractual, sus requisitos de contenido y forma, con particular énfasis en los elementos que exige la ley para la existencia de la sociedad comercial.

En la parte segunda se analizan los diferentes tipos societarios y se exponen las reglas propias de cada uno. Obsérvese que se inicia con la sociedad colectiva, también denominada de personas, y seguimos con la anónima conocida como de capital o de inversión. Esto se debe a que al tener un conocimiento claro y detallado del régimen legal de cada una de estas sociedades, sus disposiciones les serán aplicables como lo expresa el legislador cuando señala que a las sociedades de responsabilidad limitada, en lo no previsto, se les aplicarán las normas de la sociedad anónima, y en las sociedades en comandita, a los gestores se les aplicarán las normas de las compañías colectivas; del mismo modo, para los comanditarios

serán las normas de la sociedad de responsabilidad limitada, si es una sociedad simple, y si es por acciones, le aplicará las normas de la sociedad anónima. Así mismo, se abordan con precisión los temas sobre la empresa unipersonal y la sociedad por acciones simplificada.

Este texto reporta una atención especial a la sociedad por acciones simplificada, pues su incorporación en el ordenamiento jurídico nacional supuso un giro disruptivo en el tratamiento del régimen societario tradicional contemplado en el Código de Comercio. Por lo tanto, se abordarán las figuras jurídicas propias de este tipo societario, sus alcances y efectos, así como las diferencias que la hacen única frente al resto de los tipos societarios. Lo anterior llevará a concluir que la sociedad por acciones simplificada respondió a la necesidad del sector empresarial de modernizar y flexibilizar las estructuras societarias u organizativas mediante las cuales gravita el desarrollo de su actividad, convirtiéndose por consiguiente en el tipo societario imperante en el tráfico jurídico y negocial.

En la parte tercera se expone la gestión interna y externa de la sociedad, explicando, en primer lugar, los órganos en que reside la dirección y el control, por ser estos los medios a que tienen derecho los socios y terceros para cerciorarse, por lo menos periódicamente, del curso y resultados de los negocios sociales. Tal derecho se materializará con la regulación de la asamblea general de accionistas, el quorum o mayorías decisorias, las acciones de impugnación de los acuerdos societarios, etc. También se resalta la noción de las utilidades, por ser esta el motivo común que induce a los socios al contrato y sin el cual no hay sociedad.

La última parte desarrolla tres temas. El primero de ellos tiene que ver con la disolución de las sociedades comerciales; se hace la exposición de las causales generales aplicables a cualquier sociedad y de las causales especiales aplicables a cada tipo societario; en el segundo tema, el régimen de liquidación de las sociedades comerciales, se explican las reglas y procedimientos para obtener la liquidación judicial; y por último se incorpora la Ley 1116 de 2006 y la Ley 1429 de 2010, que contiene el régimen de la reorganización y liquidación judicial, la validación judicial de acuerdos privados y la insolvencia transfronteriza.

Presento esta obra que, por su contenido y los soportes con que se explican algunas normas, solo tiene un destinatario principal: el estudiante de derecho, quien debe conocer el alcance de las normas y la interpretación que a ellas le dan los altos tribunales y la Superintendencia de Sociedades. Conocer con claridad y concreción el alcance de las normas reguladoras sobre el tema le servirá al estudiante de fuente y criterio orientador para adentrarse en las discusiones, cuyos argumentos, solo él podrá aceptar o rechazar mediante una formación clara y definida.

En fin, se trata de una obra de doctrina con claras intenciones didácticas, lo que explica, dicho sea de paso, que sean escasas las citas de autores nacionales y extranjeros, aunque abunda en jurisprudencia y conceptos de la Superintendencia de Sociedades, de donde se extrae el alcance y contenido de las normas.