

ÍNDICE

Prólogo del Prof. Ángel Rojo.....	XVII
-----------------------------------	------

CAPÍTULO I

EL SISTEMA CONSTITUTIVO DE LA ANÓNIMA URUGUAYA Y SU INCIDENCIA EN EL FUNCIONAMIENTO SOCIETARIO

1. Introducción	1
2. Antecedentes normativos.....	5
3. El régimen de la Ley de Sociedades Comerciales.....	8
4. Pluripersonalidad genética - unipersonalidad superviniente	12
5. La superposición de los procedimientos de control y la demora innecesaria del tiempo de constitución	15
6. Otros efectos de la regulación societaria producto de la demora de los procedimientos constitutivos.....	19
a) Régimen de capital autorizado	19
b) Origen de la personalidad jurídica	21
7. El problema del orden público societario en el procedimiento constitutivo de las anónimas.....	23
8. La cuestión de la validez de los pactos parasociales.....	27
9. Reflexión final.....	30

CAPÍTULO II

PRESCINDENCIA DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA EN EL DERECHO URUGUAYO

1. Introducción	35
2. La personalidad jurídica de las sociedades comerciales.....	37

	Pág.
3. Origen jurisprudencial de la teoría del " <i>disregard of legal entity</i> "	39
4. La evolución del concepto en la jurisprudencia nacional	45
5. La regulación de la Ley de Sociedades Comerciales	48
6. Presupuestos de la acción de inoponibilidad	50
7. Excepcionalidad del instituto y prueba fehaciente	53
8. Efectos de la sentencia	55
9. Publicidad de la pretensión	61
10. Vía procesal	62
11. Algunas reflexiones finales	64

CAPÍTULO III

LA SOCIEDAD UNIPERSONAL EN LA LEY GENERAL DE SOCIEDADES: UNA VISIÓN DESDE EL DERECHO COMPARADO Y DESDE LA EXPERIENCIA URUGUAYA

1. Introducción	69
2. La sociedad unipersonal como segmentación patrimonial...	73
3. Segmentación patrimonial y limitación de responsabilidad.	77
4. El acuerdo plurisubjetivo como instrumento técnico para la creación de un sujeto de derecho independiente	78
5. Antecedentes de derecho comparado	82
6. La situación en el Derecho argentino	85
7. El régimen de la Ley N° 26.994	86
8. El antecedente uruguayo	89
9. Extrapolando el criterio uruguayo	92

CAPÍTULO IV

EL PATRIMONIO SOCIAL

1. Introducción	95
2. Concepto de patrimonio	101
3. Patrimonio y limitación de responsabilidad	105
4. El patrimonio de las sociedades comerciales	107
5. Patrimonio neto: el Decreto 103/991	110
6. Capital social	117
6.1. Concepto	117
6.2. Capital integrado	120

	Pág.
6.3. Capital suscrito	121
7. Aportes y compromisos a capitalizar	125
7.1. Rubros incluidos.....	125
7.2. Capital integrado en trámite	126
7.3. Capital suscrito en trámite	128
7.4. Prima de emisión	129
8. Ajustes al patrimonio.....	135
8.1. Concepto	135
8.2. Régimen del rubro.....	137
9. Reservas	138
9.1. Concepto	138
9.2. Reserva legal.....	140
9.3. Reservas estatutarias	142
9.4. Reservas libres o voluntarias.....	142
10. Resultados acumulados.....	144
10.1. Concepto	144
10.2. Resultados de ejercicios anteriores y resultado del ejercicio.....	145
10.3. Régimen de los resultados	146
11. Reflexión final: patrimonio neto y afectación de los resultados sociales	147

CAPÍTULO V CAPITALIZACIÓN DE PASIVOS

1. Introducción	153
2. ¿Es posible capitalizar pasivos?.....	158
3. La capitalización de pasivos es un aporte dinerario.....	160
4. Aumento real y aumento nominal de capital	161
5. Naturaleza jurídica de la operación	164
6. ¿Todos los pasivos pueden capitalizarse?.....	169
7. Valuación de los pasivos	171
8. Requisitos de la capitalización.....	173
9. Derecho de suscripción preferente y derecho de receso	176
10. Emisión de obligaciones negociables convertibles en acciones.....	181
11. La capitalización de pasivos como solución concursal	185
12. Conclusiones.....	188

CAPÍTULO VI REINTEGRO DEL CAPITAL SOCIAL

1. Introducción	193
2. Concepto de reintegro de capital	197
3. Reintegro de capital y recomposición patrimonial	201
4. Función económica del reintegro	203
5. Antecedentes en la normativa nacional	206
6. Régimen normativo vigente	208
7. El reintegro y otras modificaciones al capital social	209
8. No existe obligación de los socios de reintegrar	213
9. Reintegro y disolución de la sociedad por pérdidas	216
10. Procedimiento de reintegro	220
11. Efectos del reintegro	224
12. La cuestión de la reducción de capital a cero	226
13. Resolución de asamblea y quórum de decisión	228
14. Derecho de suscripción preferente	230
15. La reforma de los estatutos sociales	232
16. Derecho de receso	235
17. Reintegro y exclusión del socio	241
18. Reflexión final	244

CAPÍTULO VII INFRACAPITALIZACIÓN SOCIETARIA: UN TEMA DE DERECHO Y ECONOMÍA

1. ¿Qué es la infracapitalización?	249
2. Encuadramiento conceptual de la infracapitalización	255
3. La función de productividad del capital social	258
4. Efectos de la infracapitalización	262
5. Clases de infracapitalización	265
6. El dilema de la infracapitalización material	267
7. El dilema de la infracapitalización nominal	272
8. ¿Cómo se determina si una sociedad está infracapitalizada?	273
9. Situación en el derecho comparado	278
a) Derecho estadounidense	278
b) Derecho alemán	280
c) Derecho italiano	281
d) Derecho español	282

	Pág.
e) Derecho belga	284
f) Derecho portugués.....	285
g) Derecho griego	285
h) Derecho argentino	286
10. Situación en nuestro derecho.....	287
11. Responsabilidad por infracapitalización material	291
a) ¿Cuándo se produce la infracapitalización?	292
b) ¿Cuándo se genera la responsabilidad por infracapita- lización?.....	294
c) Sujetos activos de la acción de responsabilidad	296
d) Sujetos pasivos de la acción de responsabilidad	297
e) Reparación del daño por infracapitalización	300
12. Responsabilidad por infracapitalización nominal	301
a) Infracapitalización nominal vs. subordinación legal de créditos concursales	303
b) ¿Cuándo se produce la infracapitalización y cuándo se genera la responsabilidad por infracapitalización?	305
c) ¿Cómo determinar los casos de infracapitalización no- minal?.....	307
d) Consecuencias de la infracapitalización nominal	309
e) La situación de las garantías otorgadas por los socios..	310
13. Reflexión final.....	311

CAPÍTULO VIII

LUCRO, SOCIEDAD Y DIVIDENDO

1. Introducción	315
2. El lucro desde los albores de la historia	318
3. El resurgimiento del comercio y la aparición del <i>ius merca-</i> <i>torum</i>	321
4. Del Renacimiento al Barroco: el surgimiento de las socieda- des de capital	323
5. El dividendo como arquetipo del lucro. La Revolución In- dustrial y el siglo XIX	327
6. Siglos XX y XXI: del "capitalismo salvaje" a la responsabili- dad social empresarial.....	330
7. Nacimiento de la teoría de la sociedad anónima. El concepto de interés social	331

	Pág.
8. ¿Crisis del capitalismo? La responsabilidad social empresarial.....	335
9. Reflexión final.....	338

CAPÍTULO IX

EL DILEMA DEL AUTOFINANCIAMIENTO SOCIETARIO

1. Introducción	341
2. ¿Qué es el autofinanciamiento?	345
3. El autofinanciamiento por enriquecimiento es un tema vinculado al concepto y límites del derecho al dividendo.....	347
4. La distribución de dividendos como una de las decisiones fundamentales de administración financiera.....	350
5. Un tema previo: el concepto de utilidad	353
6. Concepto de utilidad y concepto de capital.....	355
7. La incidencia del interés social	359
8. El dividendo mínimo obligatorio.....	362
9. Entre Escila y Caribdis.....	364

CAPÍTULO X

DERECHO DE RECESO Y PROTECCIÓN DE LOS ACREEDORES

1. Introducción	367
2. Derecho de receso y reducción de capital.....	372
3. La reducción de capital y la protección de los acreedores.....	376
4. Garantía de los acreedores vs. derecho de receso.....	380
5. La propuesta de la reforma del Código Civil italiano	382
6. ¿Cómo se supera el conflicto entre ambos institutos?	385
7. Conclusiones.....	390

CAPÍTULO XI

LA EXCLUSIÓN DE LAS MINORÍAS EN LAS SOCIEDADES ANÓNIMAS: EL *SQUEEZE-OUT* Y SU APLICACIÓN EN EL DERECHO URUGUAYO

1. Introducción	393
2. ¿Qué es el <i>squeeze-out</i> ?	397

	Pág.
3. El <i>squeeze-out</i> en el Derecho comparado	398
4. La situación en nuestro Derecho	401
5. Licitud de la reducción de capital por rescate de acciones que no alcanza por igual a todas las acciones	404
6. Las acciones de las minorías son en determinadas circunstancias una categoría o clase de acciones.....	405
7. Consentimiento requerido para la reducción del capital social: el principio de la triple mayoría.....	407
8. Justificación de la transacción desde la óptica del interés social	410
9. La compensación adecuada del accionista saliente	412
10. Conclusiones.....	416

CAPÍTULO XII RESPONSABILIDAD DEL ADMINISTRADOR SOCIETARIO

1. Introducción	419
2. Los administradores sociales como gestores de patrimonio ajeno	429
3. Evolución normativa de la responsabilidad de administradores	433
4. Marco normativo de la responsabilidad de los administradores	437
5. La responsabilidad de los administradores como caso de responsabilidad civil.....	440
6. Existe un solo y único régimen de responsabilidad para los administradores sociales.....	443
7. Función del régimen de responsabilidad de los administradores	446
8. Naturaleza jurídica de la responsabilidad de los administradores	450
9. Ámbito subjetivo de la responsabilidad.....	457
9.1. Responsabilidad personal de los administradores	457
9.2. El administrador suplente	459
9.3. El representante del administrador persona jurídica...	460
9.4. La sociedad controlante y sus administradores.....	464
9.5. Los actos de administración de la asamblea de accionistas.....	466

	Pág.
10. El caso del administrador de hecho	467
11. Presupuestos de la responsabilidad	471
12. Los administradores son responsables por hecho propio.....	472
13. La antijuridicidad de la conducta de los administradores.....	475
14. La violación de los deberes fiduciarios de lealtad y diligen- cia.....	477
14.1. El deber de lealtad	478
14.2. El deber de diligencia.....	481
15. El dolo y la culpa grave como factores de atribución de res- ponsabilidad	486
16. El daño patrimonial y su conexión causal con el incumpli- miento de los deberes fiduciarios	493
16.1. El daño al patrimonio social	494
16.2. El nexo causal	496
17. La solidaridad de los administradores y la prueba de los pre- supuestos.....	499
18. Exoneración y extinción de responsabilidad.....	508
18.1. Exoneración por falta de los presupuestos de la res- ponsabilidad	509
18.2. La “protesta” del administrador como forma de exone- ración.....	510
18.3. La existencia de comité ejecutivo o de directores dele- gados.....	514
18.4. La intervención de la asamblea de socios en la decisión lesiva	517
18.5. Extinción de la responsabilidad por aprobación de la asamblea	520
18.6. Extinción de la responsabilidad por prescripción	527
19. Acción social de responsabilidad	528
19.1. Régimen general.....	528
19.2. La acción social de responsabilidad promovida por la sociedad	531
19.3. La acción social de responsabilidad promovida por ac- cionistas	536
19.4. La acción social de responsabilidad promovida por acreedores	539
20. La acción individual de responsabilidad	543
21. Responsabilidad de los administradores en caso de concur- so.....	553

	Pág.
20.1. La obligación del administrador de solicitar el concurso	554
21.2. Actuación de los administradores durante el concurso	559
21.3. La acción social de responsabilidad	563
21.4. La llamada "responsabilidad concursal" de los administradores	570
22. Reflexión final.....	579

CAPÍTULO XIII

EL GOBIERNO CORPORATIVO EN LA NUEVA LEY DE MERCADO DE VALORES

1. Introducción	585
2. Gobierno corporativo y reducción de los costos de agencia ..	589
3. Los principios de gobierno corporativo	591
3.1. Los antecedentes.....	591
3.2. Los principios	594
4. Sujetos alcanzados por el régimen de la LMV.....	596
5. La obligación de adoptar prácticas de gobierno corporativo.	598
6. La estructura del órgano de administración.....	601
7. Obligación de lealtad de los directores	605
7.1. La responsabilidad de los directores como tema de gobierno corporativo.....	605
7.2. La norma de la LMV sobre lealtad de los directores	607
7.3. El concepto de interés social	608
7.4. Prohibiciones específicas	610
7.5. El administrador de hecho	616
7.6. La extensión de la responsabilidad a los accionistas controlantes	618
8. Otras normas de gobierno corporativo en la LMV.....	620
8.1. Contratación de los directores con la sociedad	620
8.2. Retribución de directores	622
8.3. Obligación de información de participación en la sociedad	623
8.4. Información complementaria a la memoria.....	625
9. Aplicación de las normas de la LMV al Derecho societario ...	627
10. Reflexión final.....	629

CAPÍTULO XIV
LOS GRUPOS DE SOCIEDADES
EN EL DERECHO URUGUAYO

1. Introducción	632
2. Tipología de los grupos de sociedades	645
2.1. Grupos de derecho y grupos de hecho	645
2.2. Grupos de base societaria, de base contractual y de base personal	645
2.3. Grupos de subordinación y grupos de coordinación....	648
3. Función económica de los grupos	649
4. El grupo de sociedades en el Derecho comparado	654
4.1. Derecho alemán	654
4.2. Derecho brasileño	655
4.3. Derecho portugués.....	657
4.4. Derecho colombiano.....	658
4.5. Derecho italiano.....	659
5. Antecedentes de los grupos de sociedades en el Derecho uruguayo	659
5.1. El concepto en materia tributaria	660
5.2. El concepto en la regulación bancaria	662
5.3. El concepto en materia laboral	664
5.4. El concepto en materia de defensa de la competencia .	665
5.5. El concepto en materia concursal.....	667
5.6. El concepto en materia cooperativa	668
6. Concepto de grupo de sociedades	669
7. Grupos y control de sociedades	671
8. Grupos y comunicación de responsabilidad	676
8.1. Autonomía subjetiva y patrimonial de las sociedades del grupo.	676
8.2. Grupo de sociedades y socio oculto.....	677
8.3. Grupo de sociedades y sociedad de hecho.....	679
8.4. Grupo de sociedades y sociedad unipersonal	680
8.5. Grupo de sociedades, apariencia y actos propios.....	684
8.6. Grupo de sociedades y grupo de interés económico	686
8.7. Grupo de sociedades y responsabilidad por hecho del dependiente	688
8.8. Grupo de sociedades y prescindencia de la personalidad jurídica	691

	Pág.
8.9. No existe comunicación objetiva de responsabilidad grupal	694
9. Grupos y responsabilidad por actos de administración y gobierno	697
9.1. Grupo de sociedades y administrador de hecho	697
9.2. Grupo de sociedades y ejercicio del gobierno	704
10. Grupos e interés social	705
10.1. El concepto de interés social	706
10.2. El interés grupal	710
11. La situación de los socios de la sociedad dominante	712
11.1. Limitación a las participaciones sociales	713
11.2. Cambio de objeto y reorganización empresarial	715
11.3. Alcance de los deberes fiduciarios de los administradores de la matriz respecto de las filiales	717
12. La situación de los socios externos de las sociedades filiales	719
12.1. Concepto de socios externos	719
12.2. Impugnación de las decisiones sociales	721
12.3. Responsabilidad de socios y administradores	724
12.3.1. La normativa societaria	725
12.3.2. Responsabilidad de los administradores de la filial	727
12.3.3. Responsabilidad de la sociedad matriz	729
12.3.4. Responsabilidad de los directores de la sociedad matriz	730
12.3.5. Naturaleza social de la acción de responsabilidad	731
12.4. La cuestión de la determinación del perjuicio	733
12.5. Formación de grupo y separación del socio externo	736
12.5.1. El ejercicio del derecho de receso	737
12.5.2. La oferta pública de adquisición	739
12.5.3. La exclusión del socio externo	741
13. La situación de los acreedores	745
13.1. No existe responsabilidad objetiva del grupo	746
13.2. Las normas de defensa del capital. Participaciones recíprocas	749
13.3. La infracapitalización societaria	752
13.4. Responsabilidad del administrador de hecho	757
13.5. El grupo frente al concurso	761

	Pág.
13.5.1. No existe extensión del concurso entre las sociedades del grupo.....	761
13.5.2. La ley concursal no establece una responsabilidad objetiva intragrupo	763
13.5.3. Responsabilidad de la matriz por la conducción de la filial.....	764
13.5.4. Insolvencia e infracapitalización	766
13.5.5. La cobertura del déficit concursal	768
14. Información contable de los grupos.....	771
14.1. La contabilidad como sistema de información societaria	771
14.2. La consolidación de estados contables	774
15. Reflexión final.....	777