

# ÍNDICE

www.librotecnia.cl

ABREVIATURAS .....	XIII
--------------------	------

## PRIMERA PARTE

### INTRODUCCIÓN AL DERECHO DE SOCIEDADES. ORIGEN, CLASIFICACIÓN Y ELEMENTOS DE LA SOCIEDAD COMERCIAL

## CAPÍTULO I

### ANTECEDENTES Y NOCIONES FUNDAMENTALES

1. ANTECEDENTES HISTÓRICOS DE LA SOCIEDAD .....	5
1.1. La sociedad en el Derecho romano.....	6
1.1.1. Formas asociativas del Derecho romano: <i>Consortium</i> , <i>societas omnium bonorum</i> , <i>societas unius negotiatio-</i> <i>nis</i> y <i>societas universalis quaestum</i> .....	6
1.1.2. Origen de la <i>societas</i> romana .....	7
1.2. La sociedad en el derecho medieval .....	9
2. CONCEPTO DE SOCIEDAD.....	11
2.1. La tesis institucionalista.....	12
2.2. La tesis contractualista.....	14
2.3. Contractualismo e institucionalismo en el derecho societario chileno.....	18
3. REGULACIÓN DEL CONTRATO DE SOCIEDAD EN EL DERECHO CHILENO ...	27

	Página
4. CARACTERÍSTICAS DEL CONTRATO DE SOCIEDAD .....	28
4.1. Es generalmente un contrato plurilateral. El caso de la sociedad por acciones unipersonal .....	28
4.2. Es un contrato solemne. Referencia a la ley N° 20.659.....	29
4.3. Es un contrato oneroso.....	30
4.4. Contrato <i>intuitus personae</i> .....	32
4.5. Contrato de carácter complejo o dualista en cuanto a sus efectos .....	33
4.6. Contrato típico, de tracto sucesivo.....	34
4.6.1. Contrato típico.....	34
4.6.2. Contrato de ejecución sucesiva .....	34

## CAPÍTULO II

### ELEMENTOS Y CLASIFICACIÓN DE LA SOCIEDAD COMERCIAL CON PERSONALIDAD JURÍDICA

1. PERSONALIDAD JURÍDICA DE LA SOCIEDAD MERCANTIL .....	39
1.1. La personalidad jurídica y la doctrina de la sociedad en mano común del derecho germánico .....	40
1.2. La personalidad jurídica de las sociedades comerciales en el derecho francés. Ventajas y falencias.....	42
1.3. Algunos aspectos de la personalidad jurídica en el derecho societario chileno .....	43
1.3.1. Personalidad jurídica de las sociedades anulables ....	44
1.3.2. Personalidad jurídica de las sociedades anónimas especiales.....	46
1.3.3. Alcances de la personalidad jurídica. La situación del daño moral de los socios individualmente considerados .....	47
1.3.4. Personalidad jurídica de la sociedad colectiva comercial disuelta y no liquidada.....	49
1.4. Las concepciones doctrinales sobre la personificación de la sociedad .....	50

	Página
1.4.1. Teoría de la personalidad ficticia.....	50
1.4.2. Teoría de la personalidad real.....	52
1.4.3. Teoría finalista o del patrimonio fin.....	52
1.5. La personalidad jurídica de sociedades unipersonales. El caso de la sociedad por acciones .....	54
2. REQUISITOS Y ELEMENTOS DEL CONTRATO DE SOCIEDAD .....	56
2.1. Requisitos comunes del contrato de sociedad .....	57
2.1.1. Consentimiento sin vicios .....	57
2.1.2. Capacidad para contratar .....	57
2.1.2.1. Situación de la mujer casada y no separada totalmente de bienes.....	57
2.1.2.2. Situación del menor adulto.....	60
2.1.3. Objeto lícito.....	60
2.1.4. Causa lícita .....	61
2.2. Requisitos especiales del contrato de sociedad .....	64
2.2.1. Primer requisito especial: El aporte de los socios .....	64
2.2.1.1. El aporte debe ser estipulado expresamente.	65
2.2.1.2. El aporte puede hacerse en propiedad o en usufructo. Situación en caso de silencio .....	67
2.2.1.3. El aporte constituye un título de enajenación. Lesión enorme, saneamiento y aporte sujeto a condición .....	70
2.2.1.4. El aporte debe ser útil y apreciable en dinero; aporte de cosas y aporte de industria.....	76
2.2.1.5. Los aportes deben ser valorados. Omisión del requisito y formas de cumplirlo .....	80
2.2.1.6. El aporte debe ser especificado. Prohibición de las sociedades a título universal .....	83
2.2.1.7. Sanción en caso de incumplimiento de la obligación de aportar.....	84
2.2.1.8. Aumento de aportes por infracapitalización .....	86

	Página
2.2.1.9. Embargo del aporte y embargo del interés del socio .....	88
2.2.2. Segundo requisito esencial: Participación en las utilidades y pérdidas .....	94
2.2.3. Tercer requisito esencial: La intención de formar sociedad o affectio societatis .....	97
3. CLASIFICACIÓN DE LAS SOCIEDADES .....	103
3.1. Atendiendo a su objeto .....	103
3.1.1. Diferencias entre las sociedades civiles y mercantiles; relevancia de la distinción .....	104
3.1.2. Algunas consideraciones sobre la mercantilidad formal de la sociedad anónima.....	106
3.2. Atendiendo a su componente personalista o de capital .....	109
3.3. Atendiendo a la responsabilidad de los socios .....	110
3.4. Atendiendo a los tipos societarios reconocidos por la ley...	111
3.5. Atendiendo a su nacionalidad .....	112
3.5.1. Principales teorías sobre la nacionalidad de la sociedad .....	113
3.5.2. La situación en el derecho chileno de sociedades .....	115
3.6. Atendiendo a los bienes que conforman el aporte .....	118

## SEGUNDA PARTE

### DE LAS SOCIEDADES COMERCIALES EN PARTICULAR. SOCIEDAD COLECTIVA, SOCIEDAD DE RESPONSABILIDAD LIMITADA Y SOCIEDADES EN COMANDITA

#### CAPÍTULO I

##### LA SOCIEDAD COLECTIVA

1. CONCEPTO DE SOCIEDAD COLECTIVA .....	123
2. RESPONSABILIDAD DE LOS SOCIOS .....	123
2.1. Situación del ex socio .....	125

	Página
2.2. Herederos del socio fallecido.....	126
2.3. Alcances de la solidaridad de los socios y su diferencia con la solidaridad pasiva como modalidad de los actos jurídicos .....	128
3. CONSTITUCIÓN DE LA SOCIEDAD COLECTIVA. RÉGIMEN GENERAL.....	130
3.1. Constitución de la sociedad colectiva según el Código de Comercio. Régimen general .....	131
3.1.1. El contrato debe otorgarse por escritura pública .....	132
3.1.1.1. La escritura pública es también prueba del contrato de sociedad.....	133
3.1.2. Extracto, inscripción y efecto retroactivo de la escritura pública de constitución y modificación estatutaria	134
3.1.3. Sanción por la falta de escritura pública e inscripción. Sociedades de hecho con y sin personalidad jurídica	135
3.1.3.1. Sociedades de hecho con personalidad jurídica .....	136
3.1.3.2. Sociedades de hecho sin personalidad jurídica. Relaciones internas y externas.....	136
3.2. Menciones del contrato de sociedad colectiva comercial....	140
3.2.1. Análisis de las menciones que no pueden omitirse ...	141
3.2.1.1. “Los nombres, apellidos y domicilios de los socios” (art. 352 N° 1).....	141
3.2.1.2. “La razón o firma social” (art. 352 N° 2).....	141
3.2.1.3. “El capital que introduce cada uno de los socios, sea que consista en dinero, en créditos o en cualquiera otra clase de bienes; el valor que se asigne a los aportes que consistan en muebles o en inmuebles; y la forma en que deba hacerse el justiprecio de los mismos aportes en caso que no se les haya asignado valor alguno” (art. 352 N° 4). .....	143
3.2.1.4. “Las negociaciones sobre que deba versar el giro de la sociedad” (art. 352 N° 5). Análisis del objeto social.....	144

	Página
3.3. Análisis de las menciones contractuales de incorporación legal supletoria.....	152
3.3.1. “Los socios encargados de la administración y del uso de la razón social” (art. 352 N° 3).....	152
3.3.2. “La parte de beneficios o pérdidas que se asigne a cada socio capitalista o industrial”. Situación del socio trabajador (art. 352 N° 6).....	153
3.3.3. “La época en que la sociedad debe principiar y disolverse” (art. 352 N° 7).....	160
3.3.4. “La cantidad que puede tomar anualmente cada socio para sus gastos particulares” (art. 352 N° 8).....	161
3.3.5. “La forma en que ha de verificarse la liquidación y división del haber social” (art. 352 N° 9).....	162
3.3.6. “Si las diferencias que les ocurran durante la sociedad deberán ser o no sometidas a la resolución de arbitadores, y en el primer caso, la forma en que deba hacerse el nombramiento”. Pacto arbitral estatutario y situaciones que pueden plantearse (arts. 352 N° 10 y 415).....	167
4. LAS RELACIONES EXTERNAS DE LA SOCIEDAD. ADMINISTRACIÓN, REPRESENTACIÓN Y USO DE LA RAZÓN SOCIAL .....	172
4.1. Concepto de administración y de representación .....	172
4.2. Administración de la sociedad colectiva .....	175
4.2.1. Una aclaración previa: concepto y nociones de administración .....	175
4.2.1.1. Administración voluntaria y administración legal.....	177
4.2.1.2. Administración de bienes propios y administración de bienes ajenos .....	178
4.2.2. Naturaleza jurídica de la administración social. Teoría del mandato y teoría del órgano .....	180
4.2.2.1. Teoría del mandato.....	180
4.2.2.2. Teoría del órgano.....	183

	Página
4.2.3. Formas y facultades de administración de la sociedad colectiva comercial.....	186
4.2.3.1. Los socios no designan al administrador; mandato tácito y derecho de oposición .....	186
4.2.3.2. Los socios designan a la persona del administrador. Análisis de las situaciones posibles ..	190
4.2.3.3. Nombramiento de coadministrador y derecho de oposición en la administración delegada.	197
4.2.3.4. Responsabilidad del administrador .....	199
4.2.3.5. La figura del administrador de hecho y sus variantes. Aproximación hacia un estatuto diferenciado de responsabilidad.....	201
4.3. La razón social .....	210
4.3.1. Uso de la razón social de una sociedad disuelta.....	212
4.3.2. Inclusión del nombre de un extraño en la razón social .....	213
4.3.3. Uso de la razón social por terceros extraños a la sociedad. Situación del socio no autorizado .....	213
4.3.4. Uso de la razón social y actos que no conciernen al giro.....	215
5. PROHIBICIONES LEGALES IMPUESTAS A LOS SOCIOS. RECUENTO DE DE- RECHOS Y OBLIGACIONES .....	216
5.1. Prohibición de extraer del fondo común mayor cantidad que la asignada para sus gastos particulares (art. 404 N° 1 del C. de C.).....	216
5.2. Prohibición de aplicar los fondos comunes a sus negocios particulares y usar en éstos de la firma social (art. 404 N° 2 del C. de C.). La figura de la exclusión del socio .....	217
5.3. Prohibición de ceder a cualquier título su interés en la sociedad y hacerse sustituir en el desempeño de las funciones que le correspondan en la administración (art. 404 N° 3 del C. de C.).....	220

	Página
5.4. Prohibición de competir con la sociedad y deber de lealtad (art. 404 N° 4 del C. de C.) .....	222
5.4.1. Prohibición de competir en su manifestación subjetiva .....	224
5.4.2. Prohibición de competir en su manifestación material.....	225
5.4.3. Prohibición de competir y sociedad en liquidación...	226
5.4.4. Autorización de los consocios.....	227
5.4.5. Sanción por violación de la prohibición de competir	227
6. DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD COLECTIVA.....	228
6.1. Causales de disolución que dependen de la voluntad de los socios .....	230
6.1.1. La llegada del plazo o el evento de la condición establecida para la vigencia de la sociedad. Prórroga automática y revocabilidad del aviso de término .....	230
6.1.2. La finalización del negocio para el cual se constituyó la sociedad .....	232
6.2. Causales de disolución que no dependen de la voluntad de los socios.....	235
6.2.1. La insolvencia de la sociedad.....	236
6.2.2. La extinción de todos los bienes que forman el objeto social.....	242
6.2.3. El incumplimiento de la obligación de enterar el aporte estipulado.....	244
6.2.4. La pérdida de la cosa aportada en usufructo .....	245
6.2.4.1. Reposición de la cosa. Análisis de los requisitos y situaciones posibles.....	246
6.2.4.2. Los socios determinan continuar la sociedad sin la cosa aportada en usufructo .....	248
6.2.5. La remoción sin justa causa del administrador estatutario.....	248

	Página
6.2.6. La renuncia de uno o más socios.....	249
6.2.6.1. Casos en que procede la renuncia. Renuncia prohibida .....	250
6.2.6.2. Requisitos de la renuncia .....	253
6.2.6.3. Renuncia del socio administrador .....	258
6.2.7. La incapacidad sobreviniente del socio.....	258
6.2.8. El fallecimiento de alguno de los socios .....	259
6.2.8.1. Muerte del socio persona natural .....	259
6.2.8.2. ¿Muerte ficta?; extinción de la personalidad jurídica del socio persona jurídica.....	263
6.2.9. Insolvencia de alguno de los socios .....	265
6.3. Formalidades de la disolución .....	266
6.4. Efectos de la disolución y momento en que opera .....	267
7. LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD COLECTIVA.....	268
7.1. Formas de liquidar .....	269
7.2. Facultades del liquidador.....	271
7.3. Obligaciones del liquidador.....	273
7.4. Renuncia y remoción del liquidador.....	273
7.5. Término de la liquidación y extinción de la sociedad .....	274
8. NORMAS ESPECIALES SOBRE PRESCRIPCIÓN .....	275

## CAPÍTULO II

### LA SOCIEDAD DE RESPONSABILIDAD LIMITADA

1. ANTECEDENTES DE LA SOCIEDAD DE RESPONSABILIDAD LIMITADA .....	279
2. NATURALEZA Y CARACTERÍSTICAS DE LA SOCIEDAD DE RESPONSABILIDAD LIMITADA EN EL DERECHO CHILENO .....	286
2.1. Legislación aplicable a la sociedad de responsabilidad limitada.....	286
2.2. El contrato de sociedad de responsabilidad limitada es solemne.....	289

	Página
2.2.1. Régimen general.....	289
2.2.2. Régimen simplificado.....	290
2.3. Número de socios .....	291
2.4. Razón social.....	292
2.5. Responsabilidad de los socios .....	293
2.6. Cesibilidad de los derechos de socio e incorporación de nuevos socios.....	296
2.7. Giros sociales prohibidos.....	298
2.8. Administración .....	298
2.9. Disolución y liquidación.....	301

### CAPÍTULO III

#### LA SOCIEDAD EN COMANDITA

1. SOCIEDAD EN COMANDITA SIMPLE.....	304
1.1. Formalidades.....	305
1.2. Los socios .....	306
1.3. Razón social.....	309
1.4. Administración y responsabilidad de los socios.....	309
1.5. Cesibilidad de los derechos sociales.....	310
2. SOCIEDAD EN COMANDITA POR ACCIONES .....	311
2.1. Legislación aplicable .....	312
2.2. Constitución.....	312
2.3. Aportes según la naturaleza de los socios.....	314
2.4. Administración .....	315
2.5. Estatuto jurídico aplicable al socio comanditario .....	317
2.6. Órganos sociales .....	318
2.6.1. Asamblea general de accionistas.....	318
2.6.2. La junta de vigilancia .....	319
2.7. Modelo de estatuto social .....	319

TERCERA PARTE  
RÉGIMEN SIMPLIFICADO DE CONSTITUCIÓN,  
MODIFICACIÓN Y DISOLUCIÓN DE SOCIEDADES

ANÁLISIS GENERAL DE LA LEY N° 20.659

1.	VIGENCIA DE LA LEY N° 20.659 .....	333
2.	ÁMBITO DE APLICACIÓN. SOCIEDADES “COMERCIALES” Y LA SOCIEDAD DE RESPONSABILIDAD LIMITADA DE GIRO CIVIL.....	334
3.	LA LEY N° 20.659 CREA UN SISTEMA <i>ONLINE</i> O POR MEDIOS ELECTRÓNICOS. CONCEPTOS DE “TITULAR” Y “FORMULARIO”. MECANISMOS DE SUSCRIPCIÓN.....	337
3.1.	Todos los titulares cuentan con firma electrónica avanzada. Suscripción directa.....	339
3.2.	Sólo alguno(s) de los titulares cuenta(n) con firma electrónica avanzada. Suscripción directa y ante notario .....	339
3.3.	Suscripción ante notario .....	340
3.3.1.	Titulares que, como personas naturales, carecen de firma electrónica avanzada o no quieren utilizarla....	341
3.3.2.	Titulares personas jurídicas .....	342
3.4.	Formularios distintos al de constitución .....	344
3.4.1.	Formulario suscrito por representante legal o apoderado .....	344
3.4.2.	Plazo y fecha de suscripción .....	346
3.4.3.	Suscripción fuera del sistema .....	346
3.4.4.	Obligación de aportar mediante suscripción de formularios. Aporte estipulado, aporte enterado e inoponibilidad a terceros .....	347
4.	LA LEY N° 20.659 CREA UN SISTEMA INTERCONECTADO E “INTEROPERACIONAL”. ROL ÚNICO TRIBUTARIO E INICIACIÓN DE ACTIVIDADES <i>ONLINE</i> .....	353
5.	LA LEY N° 20.659 CREA UN SISTEMA REGISTRAL DESMATERIALIZADO. EL REGISTRO DE EMPRESAS Y SOCIEDADES .....	355

	Página
6. COMPATIBILIDAD ESTRUCTURAL Y FLEXIBILIDAD DE LA NUEVA NORMATIVA; EL MECANISMO DE LA MIGRACIÓN .....	356
6.1. Migración voluntaria desde el régimen general al régimen simplificado .....	358
6.1.1. Consentimiento en el acto o acuerdo de migración...	358
6.1.2. Certificado de migración al sistema simplificado emitido por el Registro de Comercio. Efectos y caducidad .....	359
6.1.3. Formulario de migración al sistema simplificado y coherencia con el certificado .....	360
6.1.4. Certificado digital de migración al régimen simplificado emitido por el Registro de Empresas y Sociedades .....	361
6.1.5. Notificación al Conservador de Bienes Raíces y anotación en el Registro de Comercio .....	361
6.2. Migración voluntaria desde el régimen simplificado hacia el régimen general.....	362
6.2.1. Suscripción del formulario de migración .....	362
6.2.2. Certificado digital de migración al régimen general.	362
6.3. Migración obligatoria desde el régimen simplificado hacia el régimen general.....	363
6.4. Migración de regreso .....	364
7. A MODO DE CONCLUSIÓN .....	364
BIBLIOGRAFÍA .....	367
CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW.....	377
	<a href="http://www.librotecnia.cl">www.librotecnia.cl</a>