

**JAIRO MEDINA VERGARA**

Profesor universitario



# **RESPONSABILIDAD COMERCIAL**

## **DE LAS SOCIEDADES Y DE SUS VINCULADOS**



**EDITORIAL TEMIS S. A.**

Bogotá - Colombia

2015



### ANTES QUE EL LIBRO CIENTÍFICO MUERA

El libro científico es un organismo que se basa en un delicado equilibrio. Los elevados costos iniciales (las horas de trabajo que requieren el autor, los redactores, los correctores, los ilustradores) solo se recuperan si las ventas alcanzan determinado número de ejemplares.

La fotocopia, en un primer momento, reduce las ventas y por este motivo contribuye al aumento del precio. En un segundo momento, elimina de raíz la posibilidad económica de producir nuevos libros, sobre todo científicos.

De conformidad con la ley colombiana, la fotocopia de un libro (o de parte de este) protegido por derecho de autor (copyright) es ilícita. Por consiguiente, toda fotocopia que burle la compra de un libro, es delito.

La fotocopia no solo es ilícita, sino que amenaza la supervivencia de un modo de transmitir la ciencia.

Quien fotocopia un libro, quien pone a disposición los medios para fotocopiar, quien de cualquier modo fomenta esta práctica, no solo se alza contra la ley, sino que particularmente se encuentra en la situación de quien recoge una flor de una especie protegida, y tal vez se dispone a coger la última flor de esa especie.

- © Jairo Medina Vergara, 2015.
  - © Editorial Temis S. A., 2015.
- Calle 17, núm. 68D-46, Bogotá.  
[www.editorialtemis.com](http://www.editorialtemis.com)  
 correo elec. [editorial@editorialtemis.com](mailto:editorial@editorialtemis.com)

Hecho el depósito que exige la ley.  
 Impreso en Editorial Nomos S. A.  
 Carrera 39B, núm. 17-85, Bogotá.

ISBN 978-958-35-1054-0  
 2791 20150029350

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro, sin la autorización escrita de los titulares del copyright, por medio de cualquier proceso, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático.

Esta edición y sus características gráficas son propiedad de Editorial Temis S. A.

1101117

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO I

### CONCEPTOS GENERALES SOBRE LA RESPONSABILIDAD COMERCIAL

#### **Sección I.—Responsabilidad mercantil**

	PÁG.
1. Concepto de responsabilidad jurídica .....	1
A) La responsabilidad penal .....	2
B) La responsabilidad civil y comercial .....	3
2. La responsabilidad como sanción .....	4
3. Responsabilidad: fundamento del concepto .....	7
A) El juicio de responsabilidad .....	8
4. El daño .....	9
A) Daño actual .....	9
B) Daño futuro .....	9
C) Prueba del daño .....	10
5. Deber de evitar o mitigar el daño de parte de la víctima .....	11
6. Fuentes de la responsabilidad .....	13
7. Responsabilidad contractual .....	14
A) Requisitos de la responsabilidad contractual .....	15
8. Elementos de la responsabilidad contractual .....	19
A) Convención sobre las reglas de responsabilidad contractual .....	20
B) Exclusión convencional de responsabilidad .....	20
C) Cláusula penal y responsabilidad .....	20
D) Responsabilidad por el abuso de los derechos .....	22
E) Responsabilidad contractual por un hecho ajeno .....	23
F) Concurrencia de culpas .....	24
G) Responsabilidad jurídica objetiva por el acaecimiento de un hecho .....	26
9. El riesgo .....	27
A) Responsabilidad contractual en las obligaciones de medio y de resultado .....	32
B) Responsabilidad por el incumplimiento de obligaciones de garantía .....	33

#### **Sección II.—Responsabilidad extracontractual**

1. Elementos constitutivos .....	35
----------------------------------	----

	PÁG.
2. Responsabilidad extracontractual y el abuso del derecho.....	36
A) Elementos de la teoría del abuso del derecho.....	37
3. Concepto de culpa y de dolo.....	38.
A) Valoración de la culpa.....	41
4. No acumulación de responsabilidades.....	42
A) Legitimación pasiva.....	45
B) Legitimación activa.....	46

### **Sección III.—Responsabilidad precontractual**

1. Relaciones mercantiles precontractuales.....	46
---	----

## CAPÍTULO II

### RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DE LOS COMERCIANTES

1. Responsabilidad de los promitentes de la promesa de contrato de sociedad.....	58
2. Responsabilidad de los promotores de sociedades.....	59
3. Empresa y sociedad.....	60
A) Definición de empresa.....	60
B) Actividad.....	61
C) Actividad económica.....	63
D) Actividad económica organizada.....	64
E) Producción de bienes o prestación de servicios.....	66
F) Importancia del concepto de empresa.....	67
G) Derecho de la sociedad y derecho de la empresa.....	68
4. Responsabilidad de la sociedad y de los socios. Garantía de separación patrimonial.....	74
A) La sociedad como persona jurídica.....	74
B) La sociedad mercantil de hecho.....	77
C) Sociedad mercantil. Responsabilidad en cada uno de los tipos sociales existentes conforme a la ley colombiana.....	79
5. Transformación de las sociedades.....	101
A) Fusión.....	103
B) Escisión.....	103
C) Disolución y liquidación.....	106
6. Responsabilidad contractual por abuso de posición dominante.....	110
7. Préstamo de dinero a socios o a terceros.....	111
8. Acuerdos entre accionistas.....	113
9. Parálisis administrativa de la sociedad. Responsabilidad.....	114

## CAPÍTULO III

RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES  
DE LA SOCIEDAD Y SUS VINCULADOS

	PÁG.
1. Fundamento.....	118
A) Destinatarios de estas normas. Personas que tienen la calidad de ad- ministradores .....	120
2. Elementos que deben concurrir para que se les atribuya responsabilidad a los administradores.....	123
3. Exclusión de la responsabilidad.....	138
4. Duración de la responsabilidad.....	139
5. Acción social de responsabilidad.....	141
A) Acción individual de responsabilidad.....	141
B) Acción social de responsabilidad .....	141
6. Responsabilidad del liquidador.....	142
A) Responsabilidad subsidiaria .....	143
7. Revisor fiscal.....	144
A) Normas y doctrinas asociadas.....	144
8. Formas de vinculación del revisor fiscal o del auditor .....	145
9. Responsabilidad del revisor fiscal.....	147
A) Acción de responsabilidad.....	148
10. Presupuestos de la responsabilidad.....	149
A) La responsabilidad penal .....	149
B) Responsabilidad administrativa.....	150
C) Sanciones disciplinarias impuestas por la Junta Central de Contadores	150
11. Prueba en materia tributaria. certificaciones del revisor fiscal .....	150
A) Jurisprudencia del Consejo de Estado (Sección cuarta) .....	150
B) Responsabilidad temporal limitada del revisor fiscal y del represen- tante legal.....	151

## CAPÍTULO IV

## DESESTIMACIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

1. La limitación del riesgo no es un derecho absoluto.....	153
2. Argumentos favorables al levantamiento del velo.....	155
3. Situaciones que podrían justificar la desestimación de la personalidad ju- rídica .....	157
A) Confusión de patrimonios.....	157
B) Confusión de personas o funciones .....	157
C) Infracapitalización de la sociedad.....	158

D) Control externo.....	159
E) Abuso de la personalidad jurídica .....	168
4. Conclusiones.....	192
Bibliografía.....	195