

COMENTARIOS AL RÉGIMEN DE INSOLVENCIA EMPRESARIAL

ÁLVARO ISAZA UPEGUI ✓
ÁLVARO LONDOÑO RESTREPO ✓



BOGOTÁ • MÉXICO D.F. • BUENOS AIRES • CARACAS • LIMA • SANTIAGO

ÍNDICE GENERAL ✓

PRESENTACIÓN	xxiii
--------------------	-------

CAPÍTULO I

Antecedentes y marco normativo ✓

1. LEY 222 DE 1995	2
2. LEY 550 DE 1999	5
3. LEY 1116. REGLAMENTACIÓN Y REFORMAS	9
3.1. Decreto 2179 del 12 de junio de 2007	9
3.2. Decreto 2190 del 14 de junio de 2007	9
3.3. Decreto 2300 del 25 de junio de 2008	9
3.4. Decreto 2785 del 31 de julio de 2008	9
3.5. Decreto 2860 del 5 de agosto de 2008	9
3.6. Decreto 962 del 20 de marzo de 2009	10
3.7. Decreto 1038 del 26 de marzo de 2009	10
3.8. Decreto 1730 de 2009	10
3.9. Decreto 1270 de 2009	10
3.10. Reformas a la Ley 1116 de 2006	10
4. EL CONCURSO DE LAS PERSONAS NATURALES	11
5. CONCLUSIÓN	11

CAPÍTULO II

Crisis y viabilidad ✓

1. ENUNCIADO Y CONCEPTO	13
2. CLASES DE CRISIS	15
3. CAUSAS DE LA CRISIS	18
4. IDENTIFICACIÓN DE LA CRISIS	19

5. INCAPACIDAD DE PAGO INMINENTE	21
6. EL CAMBIO	23
7. PLAN DE REORGANIZACIÓN	27
8. VIABILIDAD	33

CAPÍTULO III

Proceso de reorganización

Ámbito de aplicación

Presupuestos y requisitos, trámite y efectos ✓

1. INTRODUCCIÓN.....	35
2. ÁMBITO DE APLICACIÓN	37
2.1. Sujetos	37
2.2. Competencia	53
2.3. Acumulación	55
3. PRESUPUESTOS Y REQUISITOS	58
3.1. Presupuestos	58
3.2. Requisitos	67
4. TRÁMITE.....	75
4.1. Legitimación	75
4.2. Contenido de la solicitud	77
4.3. Efectos.....	78
5. ADMISIÓN O RECHAZO	80
5.1. Solicitud presentada por el deudor	81
5.2. Solicitud presentada por los acreedores	81
5.3. Rechazo de la solicitud	82
6. AUTO DE APERTURA	82
6.1. Publicidad.....	83
6.2. Medidas relacionadas con órganos y administradores	83
6.3. Medidas relacionadas con los bienes	84
6.4. Medidas relacionadas con créditos y votos.....	84
7. EFECTOS DE LA APERTURA DEL PROCESO	84
7.1. Otros efectos.....	87
7.2. Interrupción de la prescripción.....	89

8. GARANTÍAS	89
9. GARANTÍAS EN EL ACUERDO	90
10. LAS GARANTÍAS EN LA LIQUIDACIÓN	93
10.1. Promitentes compradores de vivienda.....	93
10.2. Prorrates de hipotecas	94
11. PROCEDIMIENTO	94
12. PRINCIPIOS DEL PROCESO CONCURSAL	96
13. EL CONCURSO EN EL DERECHO COMPARADO	97
13.1. México	97
13.2. Argentina	99
13.3. Perú	102
13.4. España	105

CAPÍTULO IV

Calificación y graduación de créditos, derechos de voto y objeciones ✓

1. CRÉDITOS	109
2. OBLIGACIONES DEL DEUDOR	110
3. OBLIGACIONES DEL PROMOTOR	112
4. DERECHOS DE LOS ACREEDORES.....	113
5. SUBROGACIÓN Y CESIÓN DE ACREENCIAS.....	114
6. EL CRÉDITO EN LA LIQUIDACIÓN JUDICIAL.....	115
7. DERECHOS DE VOTO.....	116
7.1. Clases de acreedores.....	116
7.2. Base.....	119
7.3. Cálculo	120
8. PODERES Y ACTUACIONES DEL JUEZ.....	120
9. CALIFICACIÓN Y GRADUACIÓN DE CRÉDITOS	123
10. CRÉDITOS POSTERGADOS.....	126
10.1. La postergación como sanción	126
10.2. Otros eventos de postergación	127

CAPÍTULO V
Créditos laborales y fiscales

1. TRATAMIENTO DEL CRÉDITO FISCAL.....	129
2. EXENCIONES Y BENEFICIOS	135
2.1. Gastos notariales, impuestos de timbre y de registro.....	135
2.2. Impuesto al patrimonio.....	136
2.3. Impuestos prediales	136
2.4. Exenciones para el deudor.....	137
2.5. Beneficios para trabajadores y pensionados	137
3. RETENCIÓN EN LA FUENTE.....	138
4. SANCIÓN PENAL	138
5. CRÉDITOS LABORALES Y PENSIONALES.....	139
5.1. Derechos de los pensionados.....	139
5.2. Derechos de los trabajadores.....	144
5.3. Capitalización de acreencias.....	147

CAPÍTULO VI
Órganos del proceso y del concurso

1. GENERALIDADES	149
2. EL JUEZ DEL CONCURSO	150
3. FUERO DE ATRACCIÓN.....	150
4. FUNCIONES EN EL PROCESO DE REORGANIZACIÓN.....	151
4.1. En el proceso de reorganización.....	151
4.2. En el proceso de liquidación judicial.....	154
5. ACTUACIÓN DEL JUEZ EN ACUERDOS EXTRAJUDICIALES DE REORGANIZACIÓN	156
6. FUNCIONES EN LOS CASOS DE INSOLVENCIA TRANSFRONTERIZA.....	157
7. EL PROMOTOR	158
8. ¿QUIÉN PUEDE EJERCER EL CARGO?.....	161
9. DESIGNACIÓN.....	161
10. NATURALEZA DEL CARGO.....	162
11. EL PERFIL.....	163

12. FUNCIONES DEL PROMOTOR.....	165
12.1. En relación con el auto de inicio del proceso	165
12.2. En relación con los procesos de cobro y de ejecución que se adelanten contra el deudor	166
12.3. En relación con el levantamiento de medidas cautelares	166
12.4. Actuación como conciliador.....	167
12.5. Actuación como mediador informado.....	168
12.6. En relación con su participación en los acuerdos de reorganización y de adjudicación.....	171
12.7. Respecto al incumplimiento del acuerdo.....	172
12.8. Participación en la calificación y graduación de créditos y derechos de voto	172
12.9. En el reintegro del patrimonio.....	173
13. RECOMENDACIONES.....	173
14. REMUNERACIÓN	175
15. SUSTITUCIÓN	176
16. REMOCIÓN	176
17. CESACIÓN DE FUNCIONES Y SUSTITUCIÓN.....	178
18. IMPEDIMENTOS Y RECUSACIÓN	178
19. PARA UNA MEJOR ACTUACIÓN	180
20. INFORME FINAL DEL PROMOTOR	181
21. EL COMITÉ DE ACREEDORES	181
22. INTEGRACIÓN DEL COMITÉ.....	184
23. EL LIQUIDADOR.....	185
24. FUNCIONES DEL LIQUIDADOR	186
25. RESPONSABILIDAD	189
26. CAUCIÓN Y HONORARIOS.....	190
27. INICIO Y CESACIÓN DE FUNCIONES	191
28. REMOCIÓN	191
29. RENDICIÓN DE CUENTAS	191

CAPÍTULO VII
Audiencias ✓

1. NATURALEZA.....	193
2. CLASES	194
3. NORMAS COMUNES PARA LA CELEBRACIÓN DE TODAS LAS AUDIENCIAS.....	195
4. AUDIENCIA PARA DESIGNAR PROMOTOR.....	195
5. AUDIENCIA PARA DECIDIR OBJECIONES	196
6. AUDIENCIA PARA CONFIRMACIÓN DEL ACUERDO DE REORGANIZACIÓN	197
7. AUDIENCIA DE CONFIRMACIÓN DEL ACUERDO DE ADJUDICACIÓN	199
8. AUDIENCIA DE INCUMPLIMIENTO.....	199
9. AUDIENCIA PARA CONFIRMAR ACUERDO DE ADJUDICACIÓN DE BIENES	200
10. AUDIENCIA PARA CONFIRMAR UN ACUERDO DE REORGANIZACIÓN CELEBRADO DENTRO DE LA LIQUIDACIÓN	201

CAPÍTULO VIII
Acuerdo de reorganización empresarial ✓

1. ENUNCIADO.....	203
2. NATURALEZA JURÍDICA.....	204
3. CONTENIDO.....	205
3.1. Prelación de créditos.....	206
3.2. Flexibilización	210
3.3. Comité de acreedores.....	213
3.4. Reunión anual de acreedores.....	213
3.5. Pasivos pensionales	214
3.6. Código de gestión ética empresarial y de responsabilidad social	214
3.7. Cláusulas usuales	221
4. FORMALIDADES	228
4.1. Regla general	229
4.2. Mayorías especiales.....	229
4.3. El régimen de mayorías y el abuso del derecho.....	232
5. APROBACIÓN DEL ACUERDO	233

6. PUBLICIDAD Y DEPÓSITO.....	234
7. REFORMA DEL ACUERDO	236
8. TERMINACIÓN DEL ACUERDO DE REORGANIZACIÓN	239
9. ACUERDO DE ADJUDICACIÓN	241

CAPÍTULO IX
Otras soluciones concursales ✓

1. PRESENTACIÓN	243
2. ACUERDO DE RECUPERACIÓN DENTRO DE LA LIQUIDACIÓN JUDICIAL.....	244
2.1. Oportunidad.....	244
2.2. Procedencia	245
2.3. Legitimación.....	245
2.4. Trámite	246
2.5. Contenido	247
3. ACUERDOS EXTRAJUDICIALES DE REORGANIZACIÓN.....	248
3.1. Aproximación al tema	248
3.2. Necesidad de una regulación normativa	249
3.3. Antecedentes.....	251
3.4. Proceso, acuerdo y validación	255
3.5. Naturaleza.....	256
3.6. Las partes	257
3.7. Publicidad.....	257
3.8. Igualdad de los acreedores	259
3.9. Porcentajes.....	260
3.10. Libertad de contenido.....	261
3.11. Seguridad de la información.....	261
3.12. Control de legalidad	261
3.13. Preceptos legales	262
3.14. Garantizar el principio de colectividad.....	263
3.15. La validación judicial de los acuerdos privados en la Ley 1116 de 2006.....	263
3.16. Regulación del trámite según Decreto Reglamentario 1730 de 2009.....	265

3.17. Requisitos para la validación judicial de la Superintendencia de Sociedades	266
3.18. Efectos de la presentación y de la validación del acuerdo	267
3.19. Inscripción del acuerdo y levantamiento de medidas cautelares	268
3.20. Solicitud de apertura urgente para validar acuerdo	268
3.21. Comparación entre acuerdo extrajudicial validado judicialmente y acuerdo de reorganización celebrado dentro del proceso.....	269
3.22. Comentario final	270

CAPÍTULO X
El proceso de liquidación judicial,
apertura y efectos ✓

1. INTRODUCCIÓN.....	271
2. CONCEPTO	273
3. APERTURA	274
4. ANÁLISIS DE LAS CAUSALES DE APERTURA	275
4.1. Incumplimiento de un acuerdo concursal.....	275
4.2. Causales de liquidación inmediata.....	276
5. EFECTOS DE LA APERTURA DEL PROCESO DE LIQUIDACIÓN JUDICIAL.....	281
6. FUERO SINDICAL.....	289

CAPÍTULO XI
Inventario, reconocimiento de créditos
y derechos de voto ✓

1. INVENTARIO DE BIENES	291
1.1. Inventario para el acuerdo de adjudicación	292
1.2. Publicidad y contradicción.....	292
1.3. Inventario de bienes en la liquidación judicial	293
1.4. Avalúo y evaluadores	296
1.5. Inventario y avalúo de activos como bienes aislados	297
1.6. Contradicción	299
1.7. Bienes excluidos.....	300
1.8. Procedimiento.....	304

2. RECONOCIMIENTO Y GRADUACIÓN DE CRÉDITOS EN LA LIQUIDACIÓN JUDICIAL	304
3. DERECHOS DE VOTO EN LA LIQUIDACIÓN JUDICIAL	306
4. OBJECIONES	307
5. ACUERDO DE ADJUDICACIÓN: CRÉDITOS Y VOTOS.....	308

CAPÍTULO XII
El proceso de liquidación judicial. ✓
Trámite

1. COMPETENCIA.....	309
2. LEGITIMACIÓN	310
3. SUPUESTOS	311
4. REQUISITOS.....	311
5. TRÁMITE.....	313
5.1. En relación con los órganos del proceso, en la providencia de apertura el juez designa al liquidador.....	313
5.2. En materia de publicidad	314
5.3. En relación con los bienes	316
5.4. En cuanto a la formación del inventario de pasivos que ha de permitir la posterior calificación y graduación de créditos y la asignación de los votos que a ellos correspondan.....	317

CAPÍTULO XIII
Enajenación, adjudicación, pago
y terminación del proceso ✓

1. INTRODUCCIÓN.....	321
2. ENAJENACIÓN DE BIENES EN EL RÉGIMEN DE INSOLVENCIA.....	322
2.1. Enajenación por el liquidador.....	323
2.2. Enajenación de bienes perecederos	324
2.3. Acuerdo de adjudicación.....	324
3. TERMINACIÓN DEL PROCESO	324
4. ADJUDICACIÓN ADICIONAL.....	325

CAPÍTULO XIV

El acuerdo de adjudicación

1. ACUERDO DE ADJUDICACIÓN EN EL PROCESO DE REORGANIZACIÓN	327
1.1. Antecedentes	328
1.2. Supuestos	328
1.3. Procedimiento	328
1.4. El pasivo	330
1.5. Los activos	331
1.6. Los votos	334
1.7. Plazo	334
1.8. Aprobación	335
1.9. Contenido	335
1.10. Efectos	337
1.11. Adjudicación adicional	337
2. ACUERDO DE ADJUDICACIÓN EN EL PROCESO DE LIQUIDACIÓN JUDICIAL	338
2.1. Supuestos	339
2.2. Procedimiento	339
2.3. El pasivo	339
2.4. Los activos	340
2.5. Los votos	341
2.6. Adjudicación por el juez	342
2.7. Reglas para el pago y la adjudicación	342
2.8. Rechazo de los acreedores	343
2.9. Efectos	344
2.10. Conclusión	344
2.11. Comentario final	345

CAPÍTULO XV

La responsabilidad civil y la empresa en crisis

1. INTRODUCCIÓN	348
2. NOCIÓN	348
3. REPARACIÓN Y PREVENCIÓN	349

4. LÍMITES	351
5. DESARROLLOS ESPECIALES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN MATERIA DE DIRECCIÓN Y ADMINISTRACIÓN EMPRESARIAL	355
6. LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL RÉGIMEN DE INSOLVENCIA EMPRESARIAL	356
6.1. Responsabilidad por la situación de insolvencia o crisis empresarial	357
6.2. Régimen general de la prueba de la culpa en materia de responsabilidad civil de los administradores	378
7. LA ACCIÓN SOCIAL DE RESPONSABILIDAD	380
7.1. El ejercicio de la acción social de responsabilidad	381
7.2. Efecto de la decisión de ejercitar la acción social de responsabilidad	382
7.3. Legitimación para ejercer la acción	382
7.4. Legitimación extraordinaria	383
7.5. La acción se ejerce en beneficio de la sociedad	384
8. ACCIONES INDIVIDUALES DE RESPONSABILIDAD	384
9. ASPECTOS PROCESALES ESPECIALES	384
10. LAS ACCIONES DE GRUPO	386
11. RESPONSABILIDAD DE LAS MATRICES O CONTROLANTES	386
11.1. Presupuestos de aplicación de la norma	387
11.2. Legitimación	393
11.3. Caducidad	393
11.4. Procedimiento	394
12. LAS NOVEDADES INTRODUCIDAS POR LA LEY 1258 DE 2008	394
13. RESPONSABILIDAD EN LA EMPRESA UNIPERSONAL	395
13.1. Responsabilidad de los administradores	395
13.2. Responsabilidad del titular de las cuotas y del administrador por utilización de la empresa en fraude a la ley	395
14. RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES POR EL MANEJO INADECUADO DE LA SITUACIÓN DE CRISIS O INSOLVENCIA EMPRESARIAL	396
14.1. Causal de disolución por pérdidas	397
14.2. Deberes de los administradores de las sociedades en crisis	398
14.3. Limitaciones jurídicas para afrontar la crisis	399
14.4. Daño y causalidad	399

15.	RESPONSABILIDAD POR LOS DAÑOS CAUSADOS DURANTE LOS PROCESOS DE REORGANIZACIÓN Y DE LIQUIDACIÓN JUDICIAL	400
15.1.	Responsabilidad solidaria de los administradores que actúan en contravención de los mandatos previstos en el artículo 17 de la Ley 1116	400
15.2.	Responsabilidad solidaria de los administradores, contadores públicos y revisores fiscales.....	401
15.3.	Responsabilidad subsidiaria de los administradores, socios o controlantes	402
16.	RESPONSABILIDAD DE SOCIOS, ADMINISTRADORES Y REVISORES FISCALES POR EL FALTANTE DEL PASIVO EXTERNO	403
17.	EXTENSIÓN DEL RÉGIMEN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS ADMINISTRADORES A TODAS LAS FORMAS DE ORGANIZACIÓN EMPRESARIAL	405
18.	PRESCRIPCIÓN DE LAS ACCIONES	405

CAPÍTULO XVI

Insolvencia y régimen contractual

1.	APROXIMACIÓN AL TEMA	407
2.	PROCESO DE LIQUIDACIÓN JUDICIAL	414
3.	ACUERDO DE ADJUDICACIÓN	416
4.	ALGUNAS CONSECUENCIAS DE LA TERMINACIÓN DE LOS CONTRATOS	417
5.	EL CONTRATO DE SOCIEDAD	418
5.1.	Causales de disolución de la sociedad.....	419
5.2.	Causales de disolución por pérdidas	420
5.3.	Acuerdo de reorganización dentro de la liquidación judicial	422
5.4.	Reformas estatutarias	422
6.	CAPITALIZACIÓN.....	427
6.1.	Capitalización de acreencias	427
6.2.	Aporte de nuevos recursos	428
6.3.	Otras ventajas	430
6.4.	Capitalización y reforma del acuerdo.....	430
7.	REPARTO DE UTILIDADES	431

8.	ÓRGANOS DE ADMINISTRACIÓN	432
8.1.	Inhabilidad.....	432
8.2.	Remoción.....	433
8.3.	Multas	434
8.4.	Solidaridad	435
9.	UN CASO ESPECIAL DE REPRESENTACIÓN LEGAL.....	435
10.	SEPARACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES	436
11.	RESPONSABILIDAD SUBSIDIARIA DE LOS ADMINISTRADORES	436
12.	EL PODER INUSUAL DEL LIQUIDADOR	437
13.	SUBORDINACIÓN Y GRUPOS EMPRESARIALES.....	438
13.1.	La subordinación	438
13.2.	Grupos empresariales	441
13.3.	Desestimación de la personalidad jurídica	442
14.	CONTRATO DE FIDUCIA	448
15.	CONTRATO DE FIDUCIA Y ENCARGO FIDUCIARIO	448
16.	LA FIDUCIA EN GARANTÍA.....	449
17.	EL PATRIMONIO AUTÓNOMO.....	451
18.	AGENCIA COMERCIAL Y OTROS CONTRATOS MERCANTILES.....	458

CAPÍTULO XVII

Reintegro del patrimonio del deudor

1.	EVOCANDO A RIPERT.....	461
2.	ENUNCIADO.....	462
3.	ACCIÓN PAULIANA	465
4.	CARACTERÍSTICAS DE LA ACCIÓN PAULIANA.....	466
5.	LA ACCIÓN PAULIANA EN EL DERECHO COLOMBIANO	466
6.	ELEMENTOS DE LA ACCIÓN	467
7.	NATURALEZA JURÍDICA DE LA ACCIÓN PAULIANA.....	470
8.	SIMULACIÓN	470
9.	NATURALEZA Y CARACTERÍSTICAS DE LA ACCIÓN DE SIMULACIÓN	471

10. ACCIÓN PAULIANA CONCURSAL O REVOCATORIA	472
11. DIFERENCIAS ENTRE LA ACCIÓN PAULIANA Y LA ACCIÓN DE SIMULACIÓN.....	472
12. EVOLUCIÓN DE LA ACCIÓN REVOCATORIA EN EL DERECHO COMERCIAL COLOMBIANO.....	473
13. NATURALEZA JURÍDICA DE LA ACCIÓN REVOCATORIA.....	476
14. PERÍODO DE SOSPECHA.....	478
15. DETERMINACIÓN DEL PERIODO DE SOSPECHA.....	479
16. LAS ACCIONES REINTEGRADORAS DEL PATRIMONIO EN LA LEY 1116 DE 2006...	480
16.1. Legitimación para actuar	480
16.2. Partes	482
16.3. Competencia y procedimiento	483
16.4. Supuestos de la acción.....	483
16.5. Actos revocables.....	485
16.6. Efectos de la sentencia.....	488
17. SITUACIÓN DE LOS SUBADQUIRENTES Y DENUNCIA DEL PLEITO.....	490
18. ACUMULACIÓN DE PRETENSIONES	492
19. MEDIDAS CAUTELARES	492
20. PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN	492

CAPÍTULO XVIII Insolvencia transfronteriza

1. INTRODUCCIÓN AL TEMA	493
2. LEY MODELO	496
3. PRINCIPIOS REGULADORES DE SITUACIONES DE INSOLVENCIA TRANSNACIONAL.....	498
4. TRATADOS MULTILATERALES.....	500
5. DISPOSICIONES DE LA LEY MODELO DE INSOLVENCIA TRANSFRONTERIZA INCORPORADAS A LA LEY 1116 DE 2006	502
5.1. Definiciones.....	504
5.2. Casos de insolvencia transfronteriza.....	508
5.3. Reconocimiento de un proceso extranjero	509
5.4. Providencia de reconocimiento de un proceso extranjero	510
5.5. Medidas otorgables	512
5.6. Efectos del reconocimiento de un proceso extranjero principal	514

6. COOPERACIÓN	515
7. PROCESOS PARALELOS.....	516
8. CASO HIPOTÉTICO	518
9. CONCLUSIONES.....	520

SUPLEMENTO

LEY 1116 DE 2006	523
LEY 1429 DE 2010	563
LEY 1380 DE 2010	582
DECRETO 962 DE 2009	596
DECRETO 1038 DE 2009	609
DECRETO 1730 DE 2009	612
BIBLIOGRAFÍA.....	619