

JUAN JOSÉ CARBAJALES

# Sociedades anónimas bajo injerencia estatal (SABIE)

*Una nueva modalidad de “empresa pública”*

Legitimidad y límites constitucionales

*Prólogo de*

CARLOS F. BALBÍN

*1ª reimpresión*

  
ASTREA

*Ediciones*  


BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2014

# ÍNDICE

## PRÓLOGO

Carlos F. Balbín .....	11
------------------------	----

INTRODUCCIÓN .....	13
--------------------	----

## CAPÍTULO I. EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL CONCEPTO DE “EMPRESA PÚBLICA” ... 19

I.1. Aclaraciones previas y necesarias .....	19
I.1.1. La pretendida “naturaleza jurídica” y las decisiones metodológicas .....	19
I.1.2. El sustrato ideológico debajo de la “intervención” del Estado y del “principio de subsidiariedad” .....	22
I.2. Momentos constitucionales sobre el rol del Estado en la economía .....	28
I.2.1. ¿Tiene el texto histórico de 1853 un programa económico exclusivamente liberal? .....	30
I.2.2. La Constitución de 1949 y su legado nacionalizador .....	32
I.2.3. La reforma de 1994 y la supranacionalidad: una paradójica postura intermedia .....	35
I.3. Los tipos empresariales y societarios del Estado .....	39
I.3.1. La sociedad de economía mixta –SEM– .....	40
I.3.2. La empresa del Estado –EE– .....	41
I.3.3. La sociedad anónima con propiedad estatal mayoritaria –SAPEM– .....	42
I.3.4. La sociedad del Estado –SE– .....	43
I.3.5. Una nueva modalidad asoma: la “sociedad anónima bajo injerencia estatal –SABIE–” .....	44
I.4. Posiciones maximalistas recurrentes .....	48
I.4.1. “La huida”: tendencia al escape hacia el derecho privado .....	48
I.4.2. “El Rey Midas”: tendencia a la publicación total .....	49
I.4.3. “La <i>capitis diminutio</i> ”: tendencia al paternalismo estatal .....	49
I.4.4. “¿Qué me conviene?”: tendencia a la esquizofrenia intencional .....	50

<b>CAPÍTULO II. CONCEPTUALIZACIÓN JURÍDICA DE LAS SABIE</b> .....	53
II.1. Características definitorias de la clase "SABIE" .....	53
II.1.1. El acto de creación .....	54
II.1.2. La forma jurídica .....	54
II.1.3. La propiedad y transferencia de las acciones .....	54
II.1.4. El objeto social y la finalidad .....	55
II.1.5. La sujeción al control interno y externo del Estado .....	57
II.1.6. El régimen presupuestario .....	59
II.2. Delimitación de las especies de SABIE .....	62
II.2.1. Las SA "puras": netamente privadas pero de propiedad estatal exclusiva .....	64
II.2.2. Las SA "despublicadas": de propiedad estatal pero expresamente excluidas del derecho administrativo .....	65
II.2.3. Las SA "devenidas minoritarias": preexistentes y lucrativas, que luego reciben una participación estatal mínima .....	66
<b>CAPÍTULO III. CONSECUENCIAS DE LA CONCEPTUALIZACIÓN JURÍDICA</b> .....	69
III.1. No encuadramiento en la organización administrativa del Estado .....	69
III.1.1. Fuente legal para un criterio objetivo de encasillamiento .....	69
III.1.2. La forma y el objeto como características determinantes .....	74
III.1.3. Las SABIE como personas jurídicas no estatales .....	76
III.2. Aplicación del derecho público o privado .....	81
III.2.1. Ausencia de una diferenciación dogmática .....	81
III.2.2. La clave: ¿cuánto Estado hay? .....	83
III.2.3. Las SABIE como personas jurídicas públicas o privadas .....	84
III.2.4. Vinculación directa o indirecta con el derecho administrativo .....	86
III.2.5. La regla: aplicación excepcional y expresa del régimen público .....	88
III.3. Otros efectos sistémicos .....	91
III.3.1. No aplicación de la noción de "acto administrativo" .....	91
III.3.2. No aplicación de los procedimientos administrativos .....	93
III.3.3. No aplicación de la noción de "contrato administrativo" .....	95
III.3.4. Alcances de la responsabilidad estatal .....	97
<b>CAPÍTULO IV. LEGITIMIDAD Y LÍMITES CONSTITUCIONALES A LA ACTUACIÓN DE LAS SABIE</b> .....	103
IV.1. Nueva delimitación del rol del Estado .....	103
IV.1.1. Ni el papel exclusivo de 1949 ni el sentido prescindente de 1989/92 .....	103

IV.1.2. 1994 y la legitimidad de un Estado subsidiario y activo: ¿un oxímoron posible? .....	105
IV.1.3. La tendencia a partir de 2003: hacia una "empresa pública" selectiva y eficiente .....	109
IV.2. Condiciones para que el Estado pueda actuar como un privado más .....	111
IV.2.1. Pérdida de las prerrogativas exorbitantes del poder público .....	111
IV.2.2. Sujeción responsable a la potestad regulatoria estatal .....	113
IV.2.3. La no imposición a las SABIE de todas las normas administrativas ..	116
IV.3. Otras restricciones vía legalidad y razonabilidad .....	117
IV.3.1. Preservación de las reglas básicas del mercado .....	117
IV.3.2. Control de la calidad y eficiencia de los servicios públicos .....	120
IV.3.3. Respeto a estándares supranacionales de transparencia y concurrencia .....	122
<b>CONCLUSIONES</b> .....	127
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	133