

LINO ALBERTO PALACIO
PATRICIA FERNÁNDEZ DE ANDREANI

Conflicto de intereses del administrador societario

Deberes esenciales: diligencia y lealtad. Gestión
Organización. La conducta en resguardo del interés social
Situaciones particulares. Gobierno corporativo
Acciones derivadas. Efectos

Prólogo de
JAIME LUIS ANAYA



BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2020

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	V
----------------------	---

CAPÍTULO PRIMERO

EL CONFLICTO DE INTERESES. CONSIDERACIONES GENERALES

§ 1. Planteo preliminar sobre la noción y alcance del “conflicto de intereses”	1
§ 2. El caso particular del conflicto de intereses entre los administradores y la sociedad	10
§ 3. Caracterización y clasificación del conflicto de intereses entre el administrador y la sociedad	14
a) Elementos esenciales	14
b) Clasificación de los conflictos bajo estudio	17
1) Conflicto manifiesto u oculto	18
2) Conflictos relativos a relaciones jurídicas o situaciones “de facto”	18
3) Conflicto perpetuo o eventual	18
4) Conflicto de incidencia directa o indirecta	18
5) Conflicto de interés propio o en interés ajeno ...	18
§ 4. Vinculación entre el administrador y la sociedad. Naturaleza	19

CAPÍTULO II**DEBERES ESENCIALES
DE LOS ADMINISTRADORES****A) DEBER DE DILIGENCIA: SU ALCANCE**

§ 5. Generalidades	25
§ 6. Antecedentes	27
§ 7. Contenido del deber de diligencia	30
a) Ejercer efectivamente el cargo, y con capacidad y conocimiento (idoneidad)	30
b) Dedicación adecuada	31
c) Adopción de medidas que conduzcan a una decisión	32
d) Vigilancia y supervisión	34
e) Jurisprudencia	35

B) EL DEBER DE LEALTAD

§ 8. Aproximación al concepto del deber de lealtad	37
§ 9. Contenido del deber de lealtad	38
§ 10. Quid del deber de actuar con independencia como constitutivo del deber de lealtad	43
§ 11. Alcance y disponibilidad del deber de lealtad	43
§ 12. Deber de lealtad de los administradores en la normativa de oferta pública	45
§ 13. ¿Son aplicables las reglas mencionadas a las sociedades cerradas?	47

CAPÍTULO III**OTROS DEBERES INTEGRADORES**

§ 14. Introducción	49
--------------------------	----

A) DEBERES DE GESTIÓN

§ 15. Desarrollo del objeto	50
§ 16. Observación del interés social	54
§ 17. Rendir cuenta de sus actos	57

B) DEBERES DE ORGANIZACIÓN

§ 18. Convocatoria a reuniones de los órganos sociales	61
§ 19. Asegurar que la sociedad esté debidamente organizada	64

C) DEBERES COMPLEMENTARIOS AL DEBER DE LEALTAD

§ 20. Guardar sigilo sobre la información de carácter confidencial. Secreto sobre las informaciones, datos, informes o antecedentes	65
a) Particularidades	66
b) Normas nacionales	66
c) Deber general de lealtad de los administradores y su deber específico de secreto	70
d) Información pasible de ser resguardada	71
e) Un caso particular de violación del deber de secreto: el "insider trading"	73
§ 21. Abstención de realizar actos en competencia	85
a) Desarrollo por cuenta propia de una actividad en competencia con la sociedad administrada	86
b) Formar parte como socio de sociedades que desarrollen una actividad competitiva con la sociedad administrada	87
c) Ser administrador de otra sociedad que desarrolle una actividad competitiva con la sociedad administrada	87
d) Desarrollar una actividad de la sociedad administrada a través de sociedades correspondientes a la Sección IV o mediante contratos asociativos	87
§ 22. Abstención de realizar contrataciones con la sociedad que no sean de la actividad que esta opere y no se concierten en condiciones de mercado	88

§ 23. Deber de adoptar medidas necesarias para evitar conflicto de intereses. Comunicación del administrador que tenga interés contrario y obligación de abstenerse de votar	89
--	----

CAPÍTULO IV

LA CONDUCTA DE LOS ADMINISTRADORES EN RESGUARDO DEL INTERÉS SOCIAL

§ 24. Introducción	91
§ 25. El interés social en nuestra normativa societaria	94
§ 26. El interés social en la doctrina y jurisprudencia nacional	98
§ 27. Importancia de resguardar el interés social. Conductas esperadas de los administradores que resguardan el interés social	103
§ 28. El interés social y los convenios de accionistas	107
§ 29. El interés social como límite de la actuación en conflicto de intereses	110

CAPÍTULO V

NORMAS REGULATORIAS DEL CONFLICTO DE INTERESES EN LA LEY GENERAL DE SOCIEDADES

§ 30. Introducción	113
--------------------------	-----

A) EL ARTÍCULO 272 DE LA LGS

§ 31. La norma analizada	117
§ 32. Algunos ejemplos	118
§ 33. Interés contrario y conflicto de interés. Quid de la necesidad de la existencia de daño	122

§ 34. Nuestra opinión	126
§ 35. Alcance de la eventual nulidad de la decisión del directorio por violación del artículo 272	128
§ 36. Titularidad del interés (directo o también indirecto). El caso de las agrupaciones de sociedades	132
§ 37. Deberes del director en conflicto. La cuestión del quórum. Otras cuestiones prácticas	137
§ 38. Consecuencias del actuar en infracción a la norma. La cuestión en la jurisprudencia nacional	140

B) EL ARTÍCULO 271 DE LA LGS

§ 39. Contratos con la sociedad	141
§ 40. La norma analizada	142
§ 41. Contratos del director con la sociedad que no requieren aprobación	144
§ 42. Contratos que requieren aprobación del directorio ..	145
§ 43. Efectos de la violación de la norma. Nulidad. Carácter de la nulidad	146
§ 44. Proceso de autorización de los contratos de directores con la sociedad	148
§ 45. Aprobación del directorio. Participación del director contratante. Quórum	149
§ 46. Obligación de dar conocimiento a la asamblea	149
§ 47. La cuestión en el Anteproyecto de reforma	150

C) ACTIVIDAD EN COMPETENCIA DEL DIRECTOR

§ 48. Introducción	151
§ 49. La norma analizada	151
§ 50. Concepto de actividad en competencia	152
§ 51. Consideraciones en torno de la dispensa para actuar en competencia y la conducta debida del director dispensado	157
§ 52. Actividad en competencia y grupos de sociedades ..	159
§ 53. A modo de síntesis	160

**D) INHABILITACIÓN PARA VOTAR DE LOS DIRECTORES
EN LAS ASAMBLEAS QUE TRATEN CUESTIONES DE GESTIÓN**

§ 54. La norma analizada	162
§ 55. El alcance de la norma	162
§ 56. Sanciones frente al incumplimiento del artículo 241 de la LGS. Tipo de nulidad que acarrea	162

**E) APLICACIÓN DE LOS ARTÍCULOS ANALIZADOS
A TODOS LOS TIPOS SOCIALES**

§ 57. Concepto general	166
§ 58. Conflictos de intereses del administrador en la so- ciedad de responsabilidad limitada y en la socie- dad por acciones simplificada	167
§ 59. Conflictos de intereses del administrador en las so- ciedades de interés	168
§ 60. Conflicto de intereses en las sociedades de un solo socio	170

CAPÍTULO VI

**CONDUCTAS DE LOS ADMINISTRADORES
QUE ENCUADRAN EN SITUACIONES
DE CONFLICTO DE INTERESES**

§ 61. Introducción	173
§ 62. Realizar ciertas contrataciones con la sociedad	174
a) Repaso de los principios generales	174
b) Distintos casos	176
1) Contratos de mutuo	176
2) Contratos' de venta de inmuebles o fondo de comercio	180
3) Contratos de locación de servicios o de obras ..	183
4) Contrato de trabajo	183
5) Aavales y fianzas	184

§ 63. Usar activos sociales o información de la sociedad con fines privados	185
§ 64. Aprovecharse de oportunidades de negocios de la sociedad (usurpación de negocios)	187
§ 65. Obtener ventajas o dádivas de terceros	191
§ 66. Desarrollar actividades en competencia	192
a) Repaso de los principios generales	192
b) Diversos supuestos	194
1) Necesidad de contar con una plataforma fáb- rica clara	194
2) No basta con la coincidencia de objetos so- ciales	194
3) Competencia por sí o interpósita persona	195
4) Actividad en competencia. Su vinculación con la usurpación de negocios	196

CAPÍTULO VII

**LAS NORMAS DE “SEGUNDA GENERACIÓN”
VINCULADAS AL RESGUARDO DE SITUACIONES
DE CONFLICTO DE INTERESES**

§ 67. Buen gobierno corporativo	199
a) Introducción	199
b) Las normas de buen gobierno corporativo en el derecho argentino	209
§ 68. Normas de buen gobierno corporativo en socieda- des cerradas	213

CAPÍTULO VIII

**ACCIONES QUE PUEDEN DERIVARSE
POR ACTUACIONES CONFLICTUALES**

§ 69. Consideraciones generales	219
§ 70. Remoción y revocación del mandato de los admi- nistradores. Efectos	223

§ 71. Acción de remoción	228
§ 72. Nulidad de los actos particulares realizados en conflicto de interés como sanción	232
§ 73. Nulidad de los actos orgánicos realizados en conflicto de interés como sanción	235
a) Acción de nulidad de la asamblea o reunión de socios	235
1) Noción general y causas de nulidad	235
2) Nulidad de la asamblea o reunión de socios mediando supuestos conflictuales. Causales y exigencia de acreditar el interés	243
b) Acción de nulidad de la decisión del órgano de administración	253
§ 74. Acciones de responsabilidad como sanción frente al obrar conflictivo	261
a) Acción de responsabilidad social e individual	261
1) Acción social de responsabilidad	261
2) Acción individual de responsabilidad	264
b) Presupuestos de la acción de responsabilidad	266
1) Antijuridicidad	266
2) Factor de atribución	269
3) Daño	274
4) Relación de causalidad	274
c) Rubros indemnizatorios	275
1) Supuestos de director que realiza contratos sin autorización fuera del giro normal de la empresa y fuera de condiciones de mercado ..	276
2) Supuestos de director que compite con la sociedad sin autorización	276
3) Supuestos de interés contrario no comprendidos en los puntos precedentes	280
d) Eximición de la responsabilidad	282
e) Extinción de la responsabilidad	284
f) Prescripción de la acción de responsabilidad	285
1) Plazo de la prescripción	286
2) Cómputo del plazo de la prescripción	288
<i>Bibliografía</i>	293