

Estudio económico del Derecho societario

Guillermo Cabanellas de las Cuevas



**UNIVERSIDAD AUSTRAL
EDICIONES**

AUTOR

- **Cabanellas de las Cuevas, Guillermo.** Abogado y licenciado en Economía por la Universidad Nacional de Buenos Aires. Máster en Derecho Comparado y Doctor en Ciencias Jurídicas por la Universidad de Illinois. Exinvestigador del Instituto Max Planck, Múnich. Profesor de la Universidad Nacional de Buenos Aires, UCEMA, Universidad de San Andrés y Austral Argentina. Exprofesor visitante de las universidades de Illinois, Loyola de Los Ángeles y Miami. Autor de más de sesenta libros de Derecho publicados en la Argentina, los Estados Unidos, Alemania, Reino Unido y Holanda. Autor de más de cien artículos de Derecho y Economía publicados en distintos países.

*A la memoria del insigne economista
y jurista santiagueño Julio H. G. Olivera*

Índice

Prólogo	19
Capítulo I	
El análisis económico del Derecho	23
1. El concepto de análisis económico del Derecho	23
2. Historia del análisis económico del Derecho	26
3. El análisis económico del Derecho en la Argentina	34
4. Instrumentos del análisis económico del Derecho	37
5. La aplicación del análisis económico al Derecho societario	45
Capítulo II	
Problemas económicos fundamentales de los instrumentos societarios	49
1. Introducción	49
2. Premisas jurídicas del análisis económico del Derecho societario	53
3. El problema de los costos de implementación de los instrumentos jurídicos societarios	57
4. La sociedad como nexo de contratos	61
5. El problema de los agentes y sus costos	63
6. El problema de los límites a la libertad contractual	68
7. El problema de las normas supletorias en materia societaria	70

8. El control del control societario	72
9. La estructura de capital	75
10. El problema del gobierno corporativo	78
11. La limitación de la responsabilidad de los socios	79

Capítulo III

La concepción de la empresa en el análisis económico del Derecho y su impacto sobre el Derecho societario

1. Introducción	81
2. El análisis económico del Derecho y su aplicación al concepto de empresa	82
3. El concepto de empresa en la doctrina jurídica	84
4. La empresa en el análisis económico del Derecho contemporáneo	88
5. El concepto de empresa en el análisis económico del Derecho	89
6. Los límites conceptuales y económicos de la empresa	98
7. El empresario	104
8. La teoría de la agencia	108
9. La estructura financiera de la empresa	116
10. El problema del llamado “gobierno corporativo”	127
11. Algunas consecuencias jurídicas de la concepción de la empresa en el análisis económico del Derecho contemporáneo	131
12. Conclusiones	140

Capítulo IV

La sociedad como instrumento contractual

1. Introducción	141
2. El carácter contractual de la sociedad	142
3. La sociedad como instrumento de organización económica	145
4. La sociedad como instrumento contractual	155
5. Límites a la sociedad como instrumento contractual: sus desventajas frente a otras formas de colaboración	169

6. Otros límites a la sociedad como instrumento contractual	173
7. El marco legal de la formación de contratos societarios como instrumento para la reducción de los costos de transacción	174
8. Los límites de la eficacia del marco contractual	177
9. Particularidades de la realidad societaria argentina	181

Capítulo V

El problema del agente 187

1. Introducción	187
2. Instrumentos para reducir los costos atribuibles a la utilización de agentes	189
3. El problema del agente en las sociedades cerradas	201
4. El problema del agente en las sociedades con socios controlantes identificables	203
5. El problema del agente en las sociedades con capital disperso	207

Capítulo VI

Análisis económico de la responsabilidad limitada de los socios 217

1. La responsabilidad limitada de los socios y su evaluación económica	217
2. La responsabilidad de los socios en ausencia de limitaciones legales	220
3. Fundamentos económicos de la responsabilidad limitada de los socios	221
4. La responsabilidad de los socios y la asignación de los riesgos	226
5. Mecanismos jurídicos de neutralización de la responsabilidad limitada de los socios.	230
6. Conclusiones	240

Capítulo VII

Límites a la sociedad como instrumento contractual 241

1. Introducción	241
-----------------	-----

2. El régimen de oferta pública	242
3. Requisitos en materia de tipicidad	251
4. Protección de la explotación y circulación de la riqueza	258
5. La protección de las minorías	264
6. La tutela de los intereses fiscales	274
7. La tutela de la libre competencia	275
8. Regulación de las sociedades extranjeras	277
 Capítulo VIII	
Las reglas supletorias en materia societaria	279
1. Introducción	279
2. Motivos para la sanción de normas supletorias en materia societaria	280
3. Criterios para determinar el contenido de las normas supletorias	288
 Capítulo IX	
El poder del control societario	295
1. Introducción	295
2. Tipos de ejercicio del poder societario	298
3. Algunas consecuencias de la organización del poder societario	305
 Capítulo X	
La estructura de capital de las sociedades	311
1. Concepto y consecuencias	311
2. La sociedad como instrumento financiero	312
3. Financiación mediante aportes, recursos propios y deuda	320
4. Incidencia de los títulos de deuda sobre la conducción de la sociedad	323
5. Efectos de los instrumentos de deuda sobre el funcionamiento de la sociedad	329

6. Otros límites a la conformación de la estructura financiera de las sociedades	331
Capítulo XI	
Los fines de la sociedad	333
1. Introducción	333
2. Los fines de la sociedad desde un punto de vista contractualista	334
3. La subordinación de los intereses de los accionistas y sus consecuencias	344
4. El fin de la sociedad y la interpretación de su régimen	349
Capítulo XII	
El derecho de voto de los accionistas	353
1. Introducción	353
2. El gobierno de la sociedad	353
3. Los temas sujetos a votación	356
4. Función y valor del voto de los accionistas	358
5. La cuantificación del voto de los accionistas	360
6. La venta de votos	363
7. El voto por clases	365
Capítulo XIII	
Los acuerdos de accionistas	369
1. Introducción	369
2. Motivos para la utilización de acuerdos de accionistas	371
3. Evaluación económica de la función de los acuerdos de accionistas	379
Capítulo XIV	
El llamado gobierno corporativo	383
1. Introducción	383
2. Cuestiones terminológicas	389

3. Aspectos funcionales del régimen de gobierno corporativo	391
4. Las reglas de gobierno corporativo en los Estados Unidos y en el Derecho comparado	396
5. Las reglas de gobierno corporativo de los Estados Unidos y su relevancia en el sistema societario argentino	411
Capítulo XV	
La desestimación de la personalidad societaria	425
1. Introducción	425
2. Problemas jurídicos y económicos de la desestimación de la personalidad societaria	428
3. Desestimación de la personalidad societaria en contextos contractuales	433
4. Desestimación de la personalidad societaria en beneficio de acreedores extracontractuales	435
5. Desestimación de la personalidad societaria en beneficio de los acreedores laborales	439
6. Desestimación de la personalidad societaria en el marco de grupos de sociedades	441
7. Conclusiones	441
Bibliografía	445

Resumen. El Derecho societario tiene funciones principalmente económicas; busca dotar de instrumentos jurídicos a la organización colectiva de la actividad económica. La presente obra ofrece una exposición sistemática de estas funciones, y de sus efectos y limitaciones. Analiza los fundamentos y efectos económicos del Derecho societario, con foco en las particularidades del Derecho argentino y latinoamericano. Expone el fundamento contractual de las organizaciones societarias y los límites que existen para las negociaciones contractuales en esta materia. Estudia las figuras societarias como elementos para la organización empresarial, analizando sus limitaciones prácticas. Considera las consecuencias legales y económicas de las peculiaridades de los sistemas jurídicos latinoamericanos, en esta materia. Un libro útil, por tanto, para profesionales del Derecho y para todos los interesados en las ciencias económicas y de la administración.

Palabras clave. Sociedades, análisis económico del Derecho, contratos, autonomía de la voluntad, gobierno corporativo, responsabilidad limitada, administración societaria, mercados de capitales, oferta pública, socios, fiscalización societaria, negociación contractual, información.