

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
AGRADECIMIENTOS	9
SIGLAS Y ABREVIATURAS	13
REFERENCIAS INTERNAS	15
PRÓLOGO	17
PRELUSIÓN	19
1. ASPECTOS GENERALES DE LA DISCUSIÓN	19
2. ANTECEDENTES Y VIGENCIA DE LA DISCUSIÓN	21
3. PROBLEMÁTICA DE LA FUNCIÓN DE GARANTÍA	22
4. METODOLOGÍA	23
PARTE PRELIMINAR. PRECISIONES SEMÁNTICAS	29
CAPÍTULO PRIMERO. «CAPITAL» COMO TÉRMINO ANALÓGICO	31
1.1. POLISEMIA DEL VOCABLO «CAPITAL»	31
1.2. NOCIÓN ECONÓMICA	34
1.3. NOCIÓN CONTABLE	41
1.4. NOCIÓN JURÍDICA	49
A. Identificación del capital con los aportes	52

	<u>Pág.</u>
B. Noción abstracta	55
C. Noción dualista	60
D. Capital social como límite de la responsabilidad de los accionistas	63
E. Identificación del capital social con la suma del valor nominal de las acciones	65
1.5. LA SOCIEDAD ANÓNIMA COMO SOCIEDAD «DE CAPITAL»	67
1.6. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	69
A. «Capital»: término multívoco	69
B. Analogías implicadas en el vocablo «capital»	70
C. «Capital» en sentido jurídico societario: «capital social»	71
D. Reducción de los conceptos económico y jurídico al plano contable	72
E. Vinculación entre las nociones económica y jurídica: los aportes	73
F. Relación entre los conceptos contable y jurídico	74
PRIMERA PARTE. LA PERSPECTIVA CLÁSICA	77
CAPÍTULO SEGUNDO. FUNCIONES DEL CAPITAL SOCIAL ..	79
2.1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	79
2.2. FUNCIÓN DE PRODUCTIVIDAD	83
2.3. FUNCIÓN DE GARANTÍA	90
2.4. FUNCIÓN ORGANIZATIVA	109
2.5. CONVERGENCIA DE LAS FUNCIONES	115
2.6. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	121
A. Sentido del tratamiento del capital social a través de sus funciones	121
B. Función de productividad	121

	<u>Pág.</u>
C. Función de garantía	122
D. Función organizativa	124
E. Intersección de las funciones	125
CAPÍTULO TERCERO. NORMATIVA SOBRE CAPITAL SOCIAL	127
3.1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	127
3.2. NORMATIVA SOBRE FORMACIÓN DEL CAPITAL SOCIAL	131
3.3. NORMATIVA SOBRE ESTABILIDAD DEL CAPITAL SOCIAL	143
3.4. NORMATIVA SOBRE INTANGIBILIDAD DEL CAPITAL SOCIAL	151
3.5. NORMATIVA SOBRE PUBLICIDAD	174
3.6. NORMATIVA SOBRE PARTICIPACIÓN EN OTRAS SOCIEDADES	181
3.7. NORMATIVA SOBRE CONTROL ESTATAL PERMANENTE	184
3.8. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	186
A. Soporte normativo de la función de garantía del capital social	186
B. Figura y fondo en la normativa sobre capital social	188
C. Ausencia de realidad o materialidad subyacente al capital social	189
D. Mistificación de la función protectoria del capital social	191
E. Cualquier eventual función protectoria no puede atribuirse al capital sino a la disciplina normativa que lo regula	192
F. Paradojas demostrativas	194

	<u>Pág.</u>
CAPÍTULO CUARTO. PRINCIPIOS INFORMANTES DE LA DISCIPLINA LEGAL DEL CAPITAL SOCIAL	199
4.1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	199
4.2. PRINCIPIO DE UNIDAD	207
4.3. PRINCIPIO DE DETERMINACIÓN	212
4.4. PRINCIPIO DE EFECTIVIDAD O CORRESPONDENCIA	214
4.5. PRINCIPIO DE ESTABILIDAD O VARIABILIDAD CONDICIONADA	220
4.6. PRINCIPIO DE INTANGIBILIDAD	222
4.7. OTROS PRINCIPIOS	227
4.8. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	232
A. Relación entre principios y normas	232
B. Sistematización de los principios tradicionales	233
C. Relaciones entre la normativa, los principios ordenadores y las funciones del capital social	235
D. Permeabilidad de los bloques	243
E. Pluralidad de enfoques jurídicos sobre capital social	244
F. Recapitulación	245
SEGUNDA PARTE. REPLANTEOS ESENCIALES	247
CAPÍTULO QUINTO. CAPITAL MÍNIMO Y CAPITAL ADECUADO	249
5.1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	249
5.2. CAPITAL MÍNIMO	251
5.3. CAPITAL SUFICIENTE, RAZONABLE O ADECUADO	263
5.4. CAPITAL MÍNIMO SEGÚN LA ACTIVIDAD	284
5.5. CAPITAL MÍNIMO PARA LA OBTENCIÓN DE CIERTOS BENEFICIOS EXCLUSIVOS	292

	<u>Pág.</u>
5.6. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	301
A. Necesidad de distinguir las situaciones subsumibles dentro de la expresión «capital mínimo»	301
B. El capital mínimo como exigencia de acceso al tipo	302
C. El capital inicial «adecuado»	302
D. «Capitales mínimos» en sectores con presencia marcada de acreedores vulnerables	303
E. Capital mínimo para la obtención de ciertos beneficios exclusivos	305
CAPÍTULO SEXTO. ORIGEN HISTÓRICO DE LA DISCIPLINA LEGAL DEL CAPITAL SOCIAL	307
6.1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	307
6.2. FRANCIA	311
6.3. GRAN BRETAÑA	324
6.4. ITALIA	330
6.5. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	336
A. Evolución fragmentaria de la disciplina del capital social a través de herramientas legales heterogéneas	337
B. Desarrollo de las fuentes legales	338
C. Aporte de la doctrina italiana	340
D. Elementos específicos de la evolución histórica	341
E. La LGS a la luz de la evolución histórica	342
F. Evolución de la técnica contable	343
G. Evolución de la tecnología de la información	344
H. Evolución del modelo de negocio	345
I. Evolución jurídica	346
J. Disociación con la realidad de la defensa de la disciplina del capital social sobre la base de sus antecedentes históricos ...	347
K. Disciplina del capital social y fraude	349

	<u>Pág.</u>
L. Disciplina del capital social y limitación de la responsabilidad	350
M. Razones de la escasa evolución de la disciplina normativa del capital social	351
CAPÍTULO SÉPTIMO. CAPITAL SOCIAL Y LIMITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD	353
7.1. FUNDAMENTOS DE LA ARGUMENTACIÓN	353
7.2. EL PATRIMONIO COMO GARANTÍA COMÚN	361
7.3. CRÍTICAS A LA ARGUMENTACIÓN	365
A. Imprecisión del argumento	365
B. Ausencia de limitación de la responsabilidad en el deudor	367
C. Dogmatismo de la concepción unitaria	369
D. Confusión entre patrimonio y capital social	371
E. Aspecto bifronte de la limitación de la responsabilidad	376
7.4. RESPONSABILIDAD ILIMITADA Y GARANTÍA DE TERCEROS	386
7.5. ASPECTOS HISTÓRICOS	389
7.6. BENEFICIOS DE LA RESPONSABILIDAD LIMITADA	393
7.7. EL ARGUMENTO NORMATIVO	398
7.8. PARADOJAS DE LA LIMITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD	399
7.9. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	401
A. Aspecto retórico de la defensa del capital social fundada en la limitación de la responsabilidad del accionista	401
B. La concepción de la limitación de la responsabilidad como recurso excepcional del ordenamiento jurídico en el siglo XXI	404
C. Limitación de la responsabilidad e infracapitalización	405

	<u>Pág.</u>
CAPÍTULO OCTAVO. INFRACAPITALIZACIÓN	407
8.1. CONSIDERACIONES METODOLÓGICAS PRELIMINARES	407
8.2. LÍMITES DE LA DISCUSIÓN	411
8.3. CONCEPTO	416
8.4. CLASIFICACIÓN	421
A. Infracapitalización nominal y material	421
B. Infracapitalización técnica y funcional	426
C. Infracapitalización originaria y sobrevenida	428
8.5. FUNDAMENTOS DE LA DOCTRINA DE LA INFRACAPITALIZACIÓN	431
8.6. RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES	438
8.7. CONSIDERACIONES CRÍTICAS PRELIMINARES	440
8.8. CUESTIONES CONCEPTUALES	443
8.9. INFRACAPITALIZACIÓN ORIGINARIA Y SOBREVENIDA	448
8.10. INFRACAPITALIZACIÓN E INSOLVENCIA	454
8.11. OPORTUNIDAD PARA ACUDIR A SOLUCIONES COLECTIVAS	466
8.12. SOBREESTIMACIÓN DEL CONCEPTO DE «CAPITAL SOCIAL»	468
8.13. PROBLEMÁTICA DE LA ILICITUD	471
8.14. INFRACAPITALIZACIÓN E INOPONIBILIDAD DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA	481
8.15. «INFRAPATRIMONIALIZACIÓN»	488
8.16. INFRACAPITALIZACIÓN NOMINAL	493
8.17. CONSIDERACIONES SOBRE LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES POR INFRACAPITALIZACIÓN	500

	<u>Pág.</u>
8.18. INFRACAPITALIZACIÓN Y ACREEDORES VULNERABLES	505
8.19. JURISPRUDENCIA LOCAL	508
8.20. CRÍTICAS VERNÁCULAS	518
8.21. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	524
A. Abordaje metodológico de la doctrina de la infracapitalización	526
B. Simplificación de la tesis de la infracapitalización y sobredimensionamiento del capital social	527
C. Problema de la antijuricidad	528
D. Inoponibilidad de la personalidad jurídica	529
E. Confusión entre los conceptos jurídico y económico de «capital social»	531
F. Limitación de la responsabilidad como excepción	532
G. Disciplina del capital social y prevención de la cesación de pagos	534
H. Inexistencia de normas legales de soporte	535
I. Acreedores vulnerables	536
J. <i>Quid</i> de la doctrina de la infracapitalización	538
K. Exceso de nominalismo	541
CUARTA PARTE. APARATO CRÍTICO, ALTERNATIVAS Y CONCLUSIONES	543
CAPÍTULO NOVENO. CRÍTICAS A LA FUNCIÓN DE GARANTÍA DEL CAPITAL SOCIAL	545
9.1. CUESTIONES PRELIMINARES	545
9.2. CRÍTICAS ONTOLÓGICAS O CONCEPTUALES	550
A. El capital social no es una garantía	551
B. Garantía «indirecta»	553
C. Exigibilidad de la garantía	558

9.3. CONCLUSIONES SOBRE LAS CRÍTICAS ONTOLÓGICAS	560
A. El capital social como garantía contable	562
B. El aforo o margen de seguridad	565
C. La realidad y su representación	567
9.4. CRÍTICAS FUNCIONALES	569
A. Inexistencia de correlación entre el capital social y activos específicos luego del aporte	569
B. Prescendencia de relaciones de proporcionalidad	574
C. Eficacia de la garantía en manos del propio deudor	581
D. Composición del activo	584
E. Intangibilidad del capital social versus tangibilidad de los activos	591
F. Aparente carácter bifronte del capital social con relación a las funciones de productividad y de garantía	594
G. El ámbito operativo de la garantía: la liquidación	597
H. El capital social no asegura la superioridad del activo sobre el pasivo	598
I. Estatismo del concepto	601
J. El capital social como garantía frente a los accionistas	607
K. Saneamiento de las pérdidas mediante reducción de capital social	609
L. Oposición de los acreedores en la reducción voluntaria efectiva	616
9.5. ASPECTOS VERNÁCULOS	618
A. Suspensión de la reducción obligatoria de capital social y de la disolución por pérdidas	620
B. Problema del ajuste de capital y otras cuentas del patrimonio neto	622
C. Capital mínimo legal	624
D. Capital «adecuado» o «razonable»	626

	<u>Pág.</u>
E. Imprecisión de la normativa sobre reducción obligatoria de capital social	632
F. Posibilidad de elusión de la normativa sobre aportes en especie	635
G. Disolución por pérdidas	635
H. Impugnación de decisiones asamblearias	637
I. Responsabilidad por las pérdidas	638
J. Derecho de receso	640
K. Deficiencias de otros regímenes	641
9.4. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	643
CAPÍTULO DÉCIMO. REGÍMENES «ALTERNATIVOS» A LA SISTEMÁTICA DEL CAPITAL SOCIAL	655
10.1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	655
10.2. EL «MODELO» DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA	659
A. <i>Model Business Corporation Act</i>	660
B. <i>Delaware General Corporations Law</i>	665
C. <i>Corporations Code</i> de California	669
10.3. EL MODELO EUROPEO	678
10.4. LA LEGISLACIÓN ESPAÑOLA	704
10.5. CONCLUSIONES DEL CAPÍTULO	732
CONCLUSIONES	739
BIBLIOGRAFÍA	767