

ÍNDICE

Página

PRIMERA PARTE ANTECEDENTES, EVOLUCIÓN Y PRINCIPIOS DEL DERECHO CONCURSAL

CAPÍTULO I SÍNTESIS HISTÓRICA DEL DERECHO CONCURSAL

1.	EL PROCEDIMIENTO CONCURSAL EN EL DERECHO ROMANO	3
1.1.	La <i>venditio bonorum</i> o procedimiento de cobro colectivo al deudor insolvente.....	4
1.2.	La <i>cessio bonorum</i> o reconocimiento de la propia insolvencia del deudor	8
1.3.	La figura del <i>fraus creditorum</i> y el <i>interdictum fraudatorium</i>	9
2.	EL PROCEDIMIENTO CONCURSAL EN EL MEDIOEVO	10
3.	DERECHO CONCURSAL MODERNO.....	15
3.1.	Francia, hasta el siglo XIX. Los conceptos de <i>par conditio</i> y cesación de pagos	15
3.2.	España, desde las Ordenanzas a la codificación.....	19
4.	EVOLUCIÓN DEL DERECHO CONCURSAL EN CHILE, A PARTIR DE LA CODIFICACIÓN COMERCIAL DE 1865.....	21
4.1.	Los concursos en el Código de Comercio	22

	Página
4.2. La quiebra en el Código de Procedimiento Civil, de 1902	25
4.3. La Ley de Quiebras N° 4.558, de 1929	28
4.4. La Ley N° 18.175, de 1982	30
4.5. Legislación vigente	33
5. EL DERECHO CONCURSAL DEL SIGLO XXI. HACIA UN NUEVO PARADIGMA	34
5.1. La “crisis”, como nuevo presupuesto objetivo de apertura del concurso	35
5.2. Los nuevos institutos concursales para el rescate y la conservación de la empresa económicamente viable	41

CAPÍTULO II

PRINCIPIOS DEL DERECHO CONCURSAL MODERNO

1. PRINCIPIO DE CONSERVACIÓN DE LA EMPRESA “ECONÓMICAMENTE VIABLE”	51
2. PRINCIPIO DE UNIVERSALIDAD	55
3. PRINCIPIO DE GENERALIDAD, CONCURSALIDAD O CARÁCTER COLECTIVO DEL PROCEDIMIENTO CONCURSAL. CONCURSO CON ACREEDOR ÚNICO	57
4. PRINCIPIO DE IGUALDAD	62
5. PRINCIPIO DE UNICIDAD	64

SEGUNDA PARTE

PRESUPUESTOS Y ÓRGANOS DEL CONCURSO

CAPÍTULO I

NATURALEZA Y CARACTERÍSTICAS DEL PROCESO CONCURSAL.

LA INSOLVENCIA COMO PRESUPUESTO OBJETIVO

Y SUJETOS DEL CONCURSO

1. TUTELAS INDIVIDUALES Y COLECTIVAS DEL CRÉDITO	68
1.1. El derecho de prenda general de los acreedores y su incardinación en un esquema de insolvencia	68

	Página
1.2. Situación especial de los artículos 2476 y 2478 del Código Civil. Visión crítica de la solución jurisprudencial en la hipótesis de insolvencia.....	70
2. EL CONCEPTO DE INSOLVENCIA COMO PRESUPUESTO OBJETIVO DEL DERECHO CONCURSAL.....	77
2.1. La insolvencia en el derecho concursal histórico	77
2.2. La insolvencia como presupuesto objetivo de apertura del concurso de acreedores	85
2.2.1. Elementos de la insolvencia	89
2.2.1.1. Imposibilidad de pago: iliquidez vs. desbalance entre activos y pasivos. Criterios estático y dinámico (y situación de los pagos tardíos).....	91
2.2.1.2. Regularidad de los pagos o pagos por medios normales	100
2.3. Prueba de la insolvencia	105
2.3.1. Prueba de la insolvencia en el concurso voluntario	107
2.3.2. Prueba de la insolvencia en el concurso obligatorio. Hechos externos e insolvencia de fondo.....	110
2.4. La prueba del presupuesto objetivo del concurso voluntario en la Ley chilena, N° 20.720. Criterios jurisdiccionales	113
2.4.1. Criterio restrictivo o formalista	113
2.4.1.1. Criterio formalista que privilegia la apertura del concurso voluntario.....	113
2.4.1.2. Criterio formalista que rechaza la apertura del concurso voluntario por la sola confesión	127
2.4.2. Criterio amplio o de análisis sustantivo del presupuesto objetivo de apertura del concurso.....	130
2.5. La insolvencia en el Código Civil. El artículo 1496 N° 1 y sus alcances.....	131

	Página
2.5.1. Deudor sometido actualmente al procedimiento concursal de liquidación.....	132
2.5.2. Deudor que se encuentra “en notoria insolvencia y no tenga la calidad de deudor en un procedimiento concursal de reorganización”	134
2.5.3. Artículo 1496 N° 1 C.C. y procedimientos de reorganización y renegociación.....	140
3. PRESUPUESTO SUBJETIVO DEL CONCURSO	143
3.1. Aspectos generales.....	143
3.1.2. Los conceptos de “Empresa Deudora” y “Persona Deudora”	147
3.1.2.1. Concepto de “Empresa Deudora”	148
3.1.2.2. Concepto de “Persona Deudora”.....	151
3.1.2.3. La calificación jurídica del deudor como “Empresa” o “Persona” deudora en el procedimiento concursal voluntario. Oportunidad de la calificación.....	154
3.1.3. Desistimiento de la solicitud de inicio del concurso	159
3.1.3.1. En el concurso voluntario	159
3.1.3.2. En el concurso forzoso.....	165
3.1.4. Naturaleza contradictoria del procedimiento concursal.....	166
3.1.5. Características y principios procesales a los que se sujeta el procedimiento concursal	174
3.1.5.1. En cuanto al principio dispositivo.....	177
3.1.5.2. En cuanto al principio de aportación de parte.....	178
3.1.5.3. En cuanto al principio de contradicción	179
3.2. Presupuesto subjetivo del concurso: aspectos especiales	180
3.2.1. La herencia del deudor insolvente.....	180
3.2.2. Concurso de la mujer casada.....	182

	Página
3.2.3. Concurso del menor adulto.....	184
3.2.4. Concurso de otros incapaces	184
3.2.5. Concurso de ciertas personas jurídicas.....	185
3.2.5.1. Concurso de las sociedades colectivas o en comandita	185
3.2.5.2. Concurso de las sociedades anónimas. Régimen común	186
3.2.5.3. Concurso de sociedades anónimas re- guladas en leyes especiales	186
3.2.5.4. Concurso de sociedades disueltas y no liquidadas	193
3.2.5.5. Insolvencia de la sociedad e insolvencia de los socios como causal de disolución	198
3.2.5.6. Concurso en el caso de sociedades irregulares y sociedades de hecho sin personalidad jurídica	205
3.2.5.7. Insolvencia en la asociación o cuentas en participación	211
4. INSOLVENCIA EN LOS GRUPOS EMPRESARIALES	212
4.1. Breve referencia a los grupos empresariales en el derecho chileno	215
4.1.1. Una aclaración previa: los conceptos de control, sociedades relacionadas y grupos empresariales	216
4.2. Clasificación de los grupos empresariales y elementos configurativos	217
4.3. Responsabilidad por insolvencia en un esquema de sociedades integradas a un grupo empresarial. Estado de la cuestión en el derecho chileno	223
4.3.1. Estado de la cuestión en el derecho chileno	223
4.3.1.1. La figura de la postergación de los cré- ditos relacionados en la Ley N° 20.720.....	224
4.3.1.2. La nueva figura del artículo 463 quáter del Código Penal: Reconocimiento ex-	

	Página
plícito de la figura del administrador de hecho en el derecho chileno	227
4.3.1.3. Otros caminos alternativos: responsabilidad extracontractual y teoría del levantamiento del velo	230
4.4. Grupos de sociedades y sistemas de responsabilidad por insolvencia de la sociedad dominada en el derecho comparado. Breve revisión	241
4.4.1. Una cuestión previa: supuestos generales de responsabilidad de la sociedad matriz por la insolvencia de la dominada	241
4.4.2. Mecanismos legales alternativos de responsabilidad por insolvencia en los grupos empresariales. Breve síntesis del derecho comparado	243
4.4.2.1. Sistema alemán	245
4.4.2.2. Sistema italiano: la doctrina de las ventajas compensatorias	248
4.4.2.3. La extensión de la quiebra. Referencia al sistema argentino	251
4.5. Responsabilidad por insolvencia en el grupo empresarial y teoría del administrador de hecho	253
4.5.1. Breve referencia a la responsabilidad del administrador de hecho del grupo en el derecho comparado	254
4.5.2. La responsabilidad del administrador de hecho como incentivo a la declaración temprana del concurso	260
4.5.3. Responsabilidad intragrupal de la sociedad dominante por la insolvencia de la sociedad dominada del grupo. Referencia a los deberes fiduciarios	263
4.5.4. Responsabilidad extragrupal de la sociedad dominante por la insolvencia de la sociedad dominada del grupo. Recapitulación	266

CAPÍTULO II
LOS ÓRGANOS DEL CONCURSO

1. LA ADMINISTRACIÓN CONCURSAL: VEEDORES Y LIQUIDADORES	271
1.1. El veedor concursal.....	272
1.1.1. Requisitos para ser incluido en la nómina de veedores.....	274
1.1.2. Nominación del veedor	275
1.1.2.1. Nominación administrativa (o por la SIR). Regla general	275
1.1.2.2. Nominación indirecta (o por acreedor)	278
1.1.3. Funciones del veedor.....	278
1.1.3.1. Funciones facilitadoras (para la prepa- ración de la propuesta de acuerdo).....	278
1.1.3.2. Funciones intermediadoras (para la aprobación de la propuesta de acuerdo)	280
1.1.3.3. Funciones de resguardo (para la tutela del interés de los acreedores)	282
1.1.3.4. Otras funciones	283
1.2. El liquidador concursal	285
1.2.1. Requisitos para ser incluido en la nómina de liquidadores	287
1.2.2. Nominación del liquidador.....	287
1.2.2.1. Nominación administrativa.....	288
1.2.2.2. Nominación por el acreedor peticionario.....	289
1.2.3. Funciones del liquidador	289
1.2.3.1. Función representativa. Breve referen- cia a la naturaleza jurídica del liquida- dor, como órgano de administración concursal	290
1.2.3.2. Funciones administrativas, de custodia y realización de bienes	294
1.2.3.3. Funciones de colaboración con la acti- vidad judicial.....	294

	Página
1.2.3.4. Otras funciones	295
1.2.4. Responsabilidad del liquidador y garantía	297
2. LA SUPERINTENDENCIA DE INSOLVENCIA Y REEMPENDIMIENTO.....	300
3. LA JUNTA DE ACREEDORES.....	302
3.1. Acreedores que integran la junta (derecho de voto) y asistentes con derecho de voz.....	303
3.2. Representación para asistir y para votar en la junta.....	304
3.3. Reglas de quórum	307
3.4. Clases de juntas.....	308
4. EL ÓRGANO JURISDICCIONAL	312
5. MARTILLEROS CONCURSALES	314

TERCERA PARTE

MECANISMOS EXTRAJUDICIALES Y DE APOYO A LA EMPRESA DE MENOR TAMAÑO EN LA LEGISLACIÓN CHILENA VIGENTE.

ART. 11, LEY N° 20.416

CAPÍTULO I

EXTRAJUDICIALIDAD, INTERVENCIÓN DE TERCEROS Y RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES DE LA EMPRESA INSOLVENTE: NUEVAS TENDENCIAS DEL DERECHO CONCURSAL MODERNO

1. EN CUANTO A LA EXTRAJUDICIALIDAD	319
2. EN CUANTO A LA INTERVENCIÓN DE TERCEROS	322
3. EN CUANTO A LAS FIGURAS DE ALERTA PREVENTIVA DE LA INSOL- VENCIA E INTERMEDIACIÓN COLABORATIVA DE TERCEROS EN LA NEGOCIACIÓN DE ACUERDOS EXTRAJUDICIALES	324

CAPÍTULO II

SISTEMA PRECONCURSAL DE REORGANIZACIÓN DE EMPRESAS DE MENOR TAMAÑO INSOLVENTES EN CHILE

(ARTÍCULO UNDÉCIMO LEY N° 20.416: “LEY DE REORGANIZACIÓN O CIERRE DE MICRO Y PEQUEÑAS EMPRESAS EN CRISIS”)

1. ÁMBITO SUBJETIVO DE APLICACIÓN DE LA LEY.....	328
--	-----

	Página
2. PRESUPUESTO MATERIAL DE APLICACIÓN DEL ESTATUTO DE RE-ORGANIZACIÓN Y CIERRE DE MICRO Y PEQUEÑAS EMPRESAS EN CRISIS: INSOLVENCIA ACTUAL E INSOLVENCIA INMINENTE	331
3. LA FIGURA DEL “ASESOR ECONÓMICO DE INSOLVENCIA”	337
3.1. Requisitos que debe cumplir el Asesor Económico de Insolvencias	339
3.2. Prohibiciones, inhabilidades y causales de exclusión del Registro de AEI.....	340
3.3. Garantía de Fiel Cumplimiento	342
3.4. Designación del AEI	343
3.5. Funciones del AEI.....	343
3.6. Honorarios del AEI	344
3.7. Encuesta de satisfacción	345
3.8. Responsabilidad del AEI.....	347
4. EL “CERTIFICADO DE INSOLVENCIA” Y SUS EFECTOS. SUSPENSIÓN DE APREMIOS Y ACCIONES DIRECTAS E INDIRECTAS DE COBRO	347
4.1. Procedimiento de emisión y validación.....	347
4.2. Efectos del CI (art. 18 LRoC).....	348
4.3. Forma y oportunidad en que se hace valer el certificado en juicio	350
4.4. Carácter vinculante del CI; ¿es mandatorio para el juez?.....	351
5. RESULTADOS DEL ESTUDIO ECONÓMICO	352
5.1. Acuerdos directos	352
5.1.1. Derecho de información	353
5.1.2. Irrevocabilidad de los acuerdos particulares	354
5.1.3. Constitución de garantías y enajenación de activos	355
5.1.4. Abandono de bienes	356
5.1.4.1. Derecho de adherir al acuerdo de abandono de bienes.....	357
5.2. Propuesta de inicio de un procedimiento concursal de reorganización judicial.....	358

	Página
6. A MODO DE CONCLUSIÓN	359
BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA	361
CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REU- TERS PROVIEW	375