

# ÍNDICE

www.librotecnia.cl

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<br>o en comandita .....                                                                                      | 185    |
| 3.2.5.2. Concurso de las sociedades anónimas.<br>Régimen común .....                                                                                        | 186    |
| 3.2.5.3. Concurso de sociedades anónimas re-<br>guladas en leyes especiales .....                                                                           | 186    |
| 3.2.5.4. Concurso de sociedades disueltas y no<br>liquidadas .....                                                                                          | 193    |
| 3.2.5.5. Insolvencia de la sociedad e insolvencia<br>de los socios como causal de disolución .....                                                          | 198    |
| 3.2.5.6. Concurso en el caso de sociedades<br>irregulares y sociedades de hecho sin<br>personalidad jurídica .....                                          | 205    |
| 3.2.5.7. Insolvencia en la asociación o cuentas<br>en participación .....                                                                                   | 211    |
| 4. INSOLVENCIA EN LOS GRUPOS EMPRESARIALES .....                                                                                                            | 212    |
| 4.1. Breve referencia a los grupos empresariales en el<br>derecho chileno .....                                                                             | 215    |
| 4.1.1. Una aclaración previa: los conceptos de control,<br>sociedades relacionadas y grupos empresariales .....                                             | 216    |
| 4.2. Clasificación de los grupos empresariales y elementos<br>configurativos .....                                                                          | 217    |
| 4.3. Responsabilidad por insolvencia en un esquema de<br>sociedades integradas a un grupo empresarial. Estado<br>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-<br>ditos relacionados en la Ley N° 20.720.....                                                            | 224    |
| 4.3.1.2. La nueva figura del artículo 463 quáter<br>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<br>veedores.....                                                                                  | 274 |
| 1.1.2. Nominación del veedor .....                                                                                                                    | 275 |
| 1.1.2.1. Nominación administrativa (o por la<br>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-<br>ración de la propuesta de acuerdo).....                                                           | 278 |
| 1.1.3.2. Funciones intermediadoras (para la<br>aprobación de la propuesta de acuerdo) .....                                                           | 280 |
| 1.1.3.3. Funciones de resguardo (para la tutela<br>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<br>liquidadores .....                                                                             | 287 |
| 1.2.2. Nominación del liquidador.....                                                                                                                 | 287 |
| 1.2.2.1. Nominación administrativa .....                                                                                                              | 288 |
| 1.2.2.2. Nominación por el acreedor petionario .....                                                                                                  | 289 |
| 1.2.3. Funciones del liquidador .....                                                                                                                 | 289 |
| 1.2.3.1. Función representativa. Breve referen-<br>cia a la naturaleza jurídica del liquida-<br>dor, como órgano de administración<br>concursal ..... | 290 |
| 1.2.3.2. Funciones administrativas, de custodia<br>y realización de bienes .....                                                                      | 294 |
| 1.2.3.3. Funciones de colaboración con la acti-<br>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 INSOLVENCIA 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-<br>TERS PROVIEW ..... | 375    |

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)