



**UNIVERSIDAD NACIONAL
PEDRO RUIZ GALLO
ESCUELA DE POSGRADO**



DOCTORADO EN DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA

**Soluciones legales frente al abuso de la personalidad
jurídica societaria en el Perú**

TESIS

**Presentada para optar el Grado Académico de
Doctora en Derecho y Ciencia Política**

AUTORA:

Mg. Ramos Gonzales, Ana Alejandra

ASESOR:

Dr. Mendoza Otiniano, Oswaldo

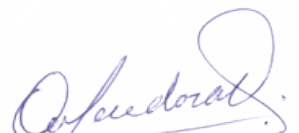
LAMBAYEQUE - PERÚ

2022

**“Soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica
societaria en el Perú”**



Mg. Ana Alejandra Ramos Gonzales
Autora



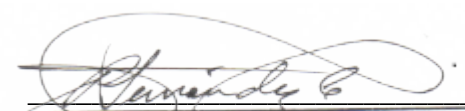
Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
Asesor

Tesis presentada a la Escuela de Posgrado de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo para
optar el Grado Académico de **Doctora en Derecho y Ciencia Política**

Aprobado por:



Dr. Luis Armando Hoyos Vasquez
Presidente




Dr. Rafael Hernández Candelo
Secretario



Dr. Miguel Arcángel Arana Cortez
Vocal

Lambayeque, 2022

Acta de sustentación

	ESCUELA DE POSGRADO <i>M.Sc. Francis Villena Rodríguez</i>	Versión:	01
		Fecha de Aprobación	29-8-2020
UNIDAD DE INVESTIGACION	<u>FORMATO DE ACTA DE SUSTENTACIÓN VIRTUAL DE TESIS</u>	Pág. 1 de 3	

ACTA DE SUSTENTACIÓN VIRTUAL DE TESIS

Siendo las 10:00 a.m. del jueves 15 de setiembre de 2022, se dio inicio a la Sustentación Virtual de Tesis soportado por el sistema Google Meet, preparado y controlado por la Unidad de Tele Educación de la Escuela de Posgrado de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo de Lambayeque, con la participación en la Video Conferencia de los miembros del Jurado, nombrados con Resolución N°097-2022-EPG, de fecha 24 de enero de 2022, conformado por:

Dr. LUIS ARMANDO HOYOS VASQUEZ	Presidente
Dr. RAFAEL HERNÁNDEZ CANELO	Secretario
Dr. MIGUEL ARCÁNGEL ARANA CORTEZ	Vocal
Dr. OSWALDO MENDOZA OTINIANO	Asesor


Para evaluar el informe de tesis de la tesista ANA ALEJANDRA RAMOS GONZALES, candidata a optar el grado de DOCTORA EN DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA, con la tesis titulada "SOLUCIONES LEGALES FRENTE AL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURIDICA SOCIETARIA EN EL PERÚ".

El Sr. Presidente, después de transmitir el saludo a todos los participantes en la Video Conferencia de la Sustentación Virtual ordenó la lectura de la Resolución N°919- 2022- EPG de fecha 07 de setiembre de 2022, que autoriza la Sustentación Virtual del Informe de tesis correspondiente, luego de lo cual autorizó a la candidata a efectuar la Sustentación Virtual, otorgándole 30 minutos de tiempo y autorizando también compartir su pantalla.

Culminada la exposición de la candidata, se procedió a la intervención de los miembros del jurado, exponiendo sus opiniones y observaciones correspondientes, posteriormente se realizaron las preguntas a la candidata.

Culminadas las preguntas y respuestas, el Sr. Presidente, autorizó el pase de los miembros del Jurado a la sala de video conferencia reservada para el debate sobre la Sustentación Virtual del Informe de tesis realizada por la candidata, evaluando en base a la rúbrica de sustentación y determinando el resultado total de la tesis con 18 puntos, equivalente a muy buena, quedando la candidata apta para optar el Grado de DOCTORA EN DERECHO

Formato : Físico/Digital	Ubicación : UI- EPG - UNPRG	Actualización:
--------------------------	-----------------------------	----------------

 UNPRG <small>UNIVERSIDAD NACIONAL PEDRO RUIZ GALLO</small>	ESCUELA DE POSGRADO <i>M.Sc. Francis Villena Rodríguez</i>	Versión:	01
		Fecha de Aprobación	29-8-2020
UNIDAD DE INVESTIGACION	FORMATO DE ACTA DE SUSTENTACIÓN VIRTUAL • <u>DE TESIS</u>	Pág. 2 de 3	

Y CIENCIA POLÍTICA.

Se retornó a la Video Conferencia de Sustentación Virtual, se dio a conocer el resultado, dando lectura del acta y se culminó con los actos finales en la Video Conferencia de Sustentación Virtual.

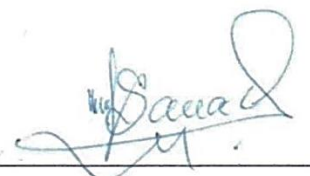
Siendo las 11:30 a.m. se dio por concluido el acto de Sustentación Virtual.



Dr. LUIS ARMANDO HOYOS VASQUEZ
PRESIDENTE



Dr. RAFAEL HERNÁNDEZ CANELO
SECRETARIO



Dr. MIGUEL ARCÁNGEL ARANA CORTEZ
VOCAL



Dr. OSWALDO MENDOZA OTINIANO
ASESOR

Formato : Físico/Digital	Ubicación : UI- EPG - UNPRG	Actualización:
--------------------------	-----------------------------	----------------

Declaración jurada de originalidad

Yo, **Mg. Ana Alejandra Ramos Gonzales**, investigadora principal, y **Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano**, asesor del trabajo de investigación “**Soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú**”, declaro bajo juramento que este trabajo no ha sido plagiado, ni contiene datos falsos. En caso se demostrará lo contrario, asumo responsablemente la anulación de este informe y por ende el proceso administrativo a que hubiere lugar. Que puede conducir a la anulación del título o grado emitido como consecuencia de este informe.

Lambayeque, 15 de setiembre de 2022

Mg. Ana Alejandra Ramos Gonzales
Autora

Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
Asesor

Dedicatoria

A mis padres:

Sr. SANTIAGO RAMOS HUANCAS

Y

Sra. ANA MARIA GONZALES NAVARRO

Y porque a ellos debo mi formación personal y profesional

A mi compañero de vida:

JIMMY MARCOS

En reconocimiento a su amor, apoyo y respaldo permanente

A mis hijos:

ANAPaula, ALEJANDRA MERCEDES Y JIMMY NICOLAS

Por constituir mi fuente de inspiración, guía permanente de lucha y el legado más preciado
de mi vida

Agradecimiento

A mi asesor, Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano, por las pautas que orientó para culminar el trabajo de estudio.

Índice

Acta de sustentación	iii
Declaración jurada de originalidad.....	v
Dedicatoria.....	vi
Agradecimiento	vii
Índice	viii
Resumen	x
Abstract.....	xi
Introducción.....	12
Capítulo I: Diseño teórico	14
1.1. Aspectos generales de la investigación	14
1.1.1. Realidad Problemática	14
1.1.2. Preguntas de la investigación.....	16
1.1.3. Objetivos de la investigación.....	16
1.1.4. Justificación de la investigación	17
1.1.5. Limitaciones de la investigación	17
1.2. Aspectos teóricos.....	18
1.2.1. Antecedentes Internacionales	18
1.2.2. Antecedentes Nacionales	20
1.2.3. Bases teóricas.....	22
1.2.4. Definiciones conceptuales	33
1.3. Hipótesis.....	35
1.4. Variables Operacionalización de la variable	35
1.5. Operacionalización de la variable	35
Capítulo II: Métodos y materiales	36
2.1. Tipo de investigación	36
2.2. Métodos de la investigación	36
2.3. Diseño de la investigación.....	37
2.4. Población, Muestra y Muestreo.....	37
2.4.1. Población	37
2.4.2. Muestra	38
2.5. Técnicas, Instrumentos y Procedimiento.....	38
2.5.1. Técnica.....	38

2.5.2. Instrumento	38
Capítulo III: Resultados desarrollo de los objetivos de la investigación.....	39
3.1. Los grados de responsabilidad de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú	39
3.2. El abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú.....	49
3.3. Soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria	60
Capítulo IV: Discusión de resultados	79
Conclusiones.....	81
Recomendaciones	83
Referencias bibliográficas	84
Anexos.....	88

Resumen

Ante los problemas sobre el abuso de la personalidad jurídica societaria, la investigadora planteó como objetivo principal en su investigación, determinar si existen soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú, con la consigna de revelar una propuesta y transformar la realidad referenciada en el planteamiento del problema.

Para el desarrollo del objetivo antes referenciado, la indagadora planteó un diseño no experimental, de un enfoque cualitativo, y de tipo descriptivo-propositivo. De la misma forma se empleó como técnica de recolección de datos a la entrevista, que fue desarrollada por un total de 4 especialistas en el tema correspondiente.

Se concluyó que la elaboración de un proyecto de ley como fuente propia y propuesta de solución, viene hacer un instrumento legal idóneo para lograr la protección de haberes del mercado de manera universal, de los accionistas, etc.

Palabras claves: Personalidad jurídica, sociedad, velo jurídico

Abstract

In view of the conflicts of the abuse of corporate legal liability, the researcher proposed as the main objective of her research, to determine whether there are legal solutions to the abuse of corporate legal personality in Peru, with the aim of revealing a proposal and transforming the reality referred to in the problem statement.

For the development of the aforementioned objective, the researcher proposed a non-experimental design, of a qualitative approach, and of a descriptive-propositive type. In the same way, an interview was used as a data collection technique, which was developed by a total of 4 specialists in the corresponding topic.

It was concluded that the elaboration of a draft law as its own source and proposed solution is a suitable legal instrument to achieve the protection of the interests of the market in general, of the partners, creditors or third parties in particular.

Key words: Legal personality, corporation, legal veil.

Introducción

El informe de tesis que se ha desarrollado a lo largo de la investigación, trata sobre la verificación de soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú, puesto que, hasta la actualidad, no ha existido una forma jurídica eficaz o legislativa para intentar solucionar la trama en estudio, siendo indispensable, no afectar la seguridad jurídica e incremental el tráfico económico.

Ante lo expuesto en líneas anteriores, la indagadora también analizará todo lo relativo a la responsabilidad extracontractual, ya que existe la figura del velo societario que se estudió mediante los rubros de la existencia de un grupo de control, quien en este caso esta cohesionado a un colectivo de accionistas y las decisiones que se generan para el desarrollo de la sociedad, así como la provisionalidad, quien determina la responsabilidad de esas decisiones y los daños que podrían ser previsibles.

Del mismo modo, el estudio correspondiente se justifica debido a que se va a proponer y contribuir soluciones legales para ser tomado para futuros indagadores que son especialistas en el derecho societario, puesto que se van a establecer los motivos por el cual diversas personas utilizan la fachada de una persona jurídica para desarrollar actividades ilícitas, por lo que es significativo y necesario establecer propuestas jurídicas para evitar la constitución de estas agrupaciones pantallas.

En ese sentido, la investigadora ha compuesto su informe de tesis en IV capítulos correspondientes, los cuales se detallan:

Capítulo I, se desarrolló las características generales científicas del informe de tesis: el planteamiento de la trama de estudio, la formulación de la pregunta de indagación, los objetivos, limitaciones y lo relativo a las fuentes teóricas relativas al tema.

Capítulo II, se basó en el aspecto metodológico del tema referenciado, por lo que se genera los métodos, materiales, etc.

Capítulo III, se desarrolló los objetivos de la investigación planteado por la investigadora y;

Capítulo IV, Se generó la discusión de resultados, las conclusiones correspondientes y las recomendaciones.

Capítulo I: Diseño teórico

1.1. Aspectos generales de la investigación

1.1.1. Realidad Problemática

En el mundo, se han generado diversas situaciones legales que son importantes tratar en un ordenamiento jurídico, específicamente se analiza la apertura o creación de una persona jurídica, quien en el derecho, tiene tanto deberes como obligaciones, no obstante, su instauración en una sociedad ha sido materia de análisis para diversos especialistas, sobre todo cuando se toca el tema de la responsabilidad limitada o el abuso del derecho, condicionando esto a un mal manejo de una empresa para defraudar la ley, generando duda del nacimiento real de su intención como sociedad anónima.

Según Laura (2018) en los últimos tiempos, las creaciones de empresas fantasmas han surgido con la finalidad de generar una defraudación a la legalidad, puesto que tienen un privilegio en materia de responsabilidad limitada por parte de los accionistas, quienes ostentan particularmente un beneficio personal, puesto que tienen una característica distinta al patrimonio de la sociedad, debido a que no están obligados a satisfacer deudas a nivel colectivo.

En Colombia, Cañaveral (2005) refiere que la problemática se centra en el concepto que engloba a la apertura de una empresa, ya que se ha comprobado que, en distintas oportunidades, los accionistas que crean sociedades comerciales, canalizan intereses privados para tratar de cubrir actos ilícitos, causando daños al bien jurídico y afectación de derechos de terceros,

por lo que se requiere de instrumentos normativos para intentar solucionar lo descrito.

Al respecto, Toledo y Araujo (2017) indican que en el estado argentino, la defraudación a la ley en el derecho societario se inclina específicamente a generar estudios sobre la creación de sociedades anónimas, ya que el grado de responsabilidad jurídica que tienen los socios o accionistas de estas empresas, han pasado desapercibidas, esto es debido a la naturaleza de las mismas por la finalidad en que se conceptúan, por lo que se propone la figura jurídica de la individualización en materia de conductas, en ese sentido, aquella persona que cause algún daño a un bien jurídico, responda con los bienes que posee sin escapar de un compromiso colectivo que suele protegerse bajo normativa legal.

En el Perú, no se ha encontrado alguna doctrina o una ley que promueva soluciones legales ante la problemática del abuso de la personalidad jurídica societaria, prácticamente existen propuestas, pero no se encuentran reguladas expresamente, por lo que es materia de proposición normativa en nuestra sociedad.

Esto puede determinar que en la actualidad ni el Código Civil Peruano, ni mucho menos la Ley general de sociedades, asegura el correcto desarrollo de la personalidad jurídica en materia societaria, por lo cual, se sigue evidenciando actos abusivos por parte de socios que son protegidos por la misma de la ley, distinguiendo su patrimonio de lo social a lo patrimonial, asegurando una infiltración de empresas en gran medida.

En conclusión, se está ante una temática eminentemente casuística y referida al plano jurídico, puesto que ni las instituciones muestran a la fecha un

avance o una proposición legislativa para aplicar herramientas legales que solucionen la trama discutida, razón por la cual, se deben regular las acciones que parten de la existencia de un grupo de control así mismo generar la provisionalidad de los daños que causan en la sociedad, referido a lo societario y económico especialmente.

1.1.2. Preguntas de la investigación

Problema General:

¿Existen soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica Societaria en el Perú

1.1.3. Objetivos de la investigación

Objetivo General

Determinar si existen soluciones legales frente al Abuso de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú

Objetivos Específicos

- a) Analizar los grados de responsabilidad de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú.
- b) Analizar el abuso de la personalidad Jurídica societaria en el Perú.
- c) Elaborar soluciones legales frente al Abuso de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú.

1.1.4. Justificación de la investigación

El tema a desarrollar fue elegido por cuanto se quiere contribuir en el desarrollo de la rama del Derecho (Derecho Societario), que es una de las más importantes y de la cual nuestra sociedad actualmente está sistematizada, puesto que se establece los motivos por el cual se prefiere utilizar como apariencia a una persona jurídica para realizar actividades ilícitas, en este caso, las empresas, por lo que urge la necesidad de establecer soluciones legales para evitar la constitución de sociedades pantallas.

De la misma manera, la investigación presente se desarrolla para despertar conciencia ciudadana sobre un problema de enormes consecuencias socio - jurídicas, en tal sentido las soluciones deben plantearse desde el punto de vista legal, pero en atención de la realidad en que se vive.

Por último, el presente trabajo tiene como finalidad hacer un estudio profundo sobre como los sujetos emplean a las sociedades con la finalidad de generar actividades ilícitas, defraudando a la ley y evitar ser sancionados; generando un análisis doctrinario sobre el establecimiento de una modificación a nuestro ordenamiento jurídico, puesto que sería uno de los aportes a una problemática ya descrita.

1.1.5. Limitaciones de la investigación

Entre las principales limitaciones se encontró la dificultad para acceder a una entrevista con los especialistas en el derecho societario, puesto que se no se concordaba los horarios para establecer el desarrollo del instrumento, de la misma manera, se generó restricciones en materia bibliográfica, sobre todo en

los repositorios institucionales como de las revistas científicas para generar un panorama científico acorde a lo establecido por la institución.

1.2. Aspectos teóricos

1.2.1. Antecedentes Internacionales

Carrión (2020) en su tesis de posgrado “Levantamiento del velo societario en la jurisdicción coactiva”. Universidad de los Hemisferios. Ecuador. Tuvo como objetivo prioritario analizar la existencia de una posible solución legal fundamentada en el levantamiento del velo societario tras la defraudación de las leyes por parte de los accionistas de determinadas empresas en el estado ecuatoriano. Para ello generó un tipo de investigación básica, descriptiva simple, diseño no experimental y enfoque cualitativo. Tuvo como conclusión principal que la propuesta detallada generará que los actos que realicen los integrantes de sociedades anónimas limiten su responsabilidad jurídica, además da potestad para proponer un proceso coactivo en contra de acciones ilícitas en el tema referenciado.

Ortiz y Gómez (2018) en su investigación titulada “Levantamiento del velo corporativa: Evolución y aplicación en el campo jurídico Colombia”. [tesis de pregrado]. Universidad de Colombia, Colombia. Tuvo como objetivo principal analizar la figura del levantamiento del velo corporativo en el marco jurídico colombiano, con la finalidad de proponer una solución jurídica ante los fraudes legales. Para ello generó un tipo de indagación básica, representativa simple, diseño no experimental y enfoque cualitativo. Se tuvo como conclusión general que, a partir del análisis de los especialistas sobre el tema desarrollado, es de necesidad de generar la aplicación de la figura jurídica, ya que se ha

evidenciado la creación de empresas encaminadas a defraudar a la ley por medio de intereses de terceros.

Guzmán (2020) en su investigación titulada “El estudio sobre el levantamiento del velo”. Importancia, empleo y su posible codificación. [tesis de posgrado]. Universidad de Málaga, España, generó una aclaración sobre la doctrina del levantamiento del Velo, detallando los beneficios para su regulación en el ordenamiento jurídico español. Para ello realizó un tipo de investigación básica, descriptiva simple, diseño no experimental y enfoque cualitativo. Se tuvo como resultado general que la existencia de esta figura jurídica incide en generar una justicia jurídica efectiva, puesto que su codificación va a generar contraposiciones fuera de lo legal y primar de manera directa en un estado de derecho.

Pangol y Herdoíza (2021) en su tesis titulada “The corporate veil in the execution of the labor obligations”. [artículo científico]. Universidad Tecnológica Indoamérica, Ecuador. La presente indagación tiene como objetivo principal analizar la doctrina del velo societario en la legislación ecuatoriana, justificando su incorporación en el ordenamiento jurídico como necesidad de defraudación de las leyes de dicho contexto. Para ello generó un tipo de investigación básica, descriptiva simple, diseño no experimental y enfoque cualitativo. Se tuvo como resultados generales que se debe establecer un estudio crítico y jurídico para evaluar su aplicación en los orígenes laborales del país ecuatoriano, además su intervención inmediata como solución jurídica para dismantelar empresas fantasmas y protección de trabajadores corruptos.

Seoane (2017) en su tesis titulada “El levantamiento del velo como mecanismo impeditivo de la elusión de la Responsabilidad Civil. [artículo científico]. Audiencia provincial de la Coruña. España. Tuvo como objetivo principal proponer la figura jurídica del levantamiento del velo societario para la no evasión de la elusión de la responsabilidad jurídica de las empresas en el contexto de estudio. Para ello generó un tipo de investigación básica, descriptiva simple, diseño no experimental y enfoque cualitativo. Se tuvo como resultado general que se evidencia el incremento de personas jurídicas para cometer actos ilícitos en diversos contextos de España, por lo que la propuesta de incorporar la figura del velo jurídico, generaría soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica, generando un menor índice de defraudaciones a la ley en el estado español.

1.2.2. Antecedentes Nacionales

Villar (2020) en su trabajo titulado “Las problemáticas suscitadas en el seno de la persona jurídica y la intervención del Levantamiento del Velo Societario en la empresa nacional”. [tesis de posgrado]. Universidad Autónoma del Perú. Lima. El objetivo principal de la tesis citada tiene como propósito principal analizar la correlación entre la problemática de la personalidad jurídica y la mediación del levantamiento del velo corporativo, con la finalidad de generar un análisis desde la doctrina comercial. Para ello se generó un tipo de investigación básica, descriptiva-propositiva, diseño no experimental, corte transversal y enfoque cualitativo. Se llegó a la conclusión que, dentro de la especialidad del derecho societario, la incorporación de estos mecanismos rígidos sería una gran ayuda para el desarrollo propio de lo comercial en el

Perú, porque al limitarse actos fraudulentos, traería relevancia en el ordenamiento jurídico, de la misma manera se concluye que existe una correlación de ambas variables según el coeficiente Spearman= 0.763.

Laura (2018) En su investigación titulada “El levantamiento del Velo Societario, Lima 2017. [tesis de pregrado].” Universidad Privada Telesup. Lima. El objetivo principal del presente estudio radica en determinar la viabilidad de la aplicación del levantamiento del velo societario en nuestro país bajo el código de tributación y la ley de sociedades que se desarrolla en la actualidad. Se desarrolló desde la base metodológica un diseño no experimental, descriptivo-propositivo, de enfoque cualitativo y de tipo sectorial. Se tuvo como conclusión principal que los legisladores tienen la viabilidad para generar una reforma en lo referido a la aplicación del levantamiento del velo societario, ya que, al incorporar esta figura jurídica, se tendrá lo suficiente para castigar la intención o el fraude responsable de la gestión de unos terceros desde la parte contribuyente.

Morales (2016). En su investigación titulada “Abuso de la responsabilidad limitada y utilización fraudulenta de la autonomía formal de la persona jurídica para evitar el cumplimiento de la obligación tributaria. Desestimación de la personalidad jurídica en materia tributaria. [tesis de posgrado], Universidad Nacional de Piura. Piura. El indagador tuvo como objetivo prioritario en su trabajo explicar la correlación entre el desarrollo de la responsabilidad limitada y el empleo fraudulento de la personalidad jurídica con fines ilícitos en nuestro ordenamiento jurídico. Se desarrolló desde la base metodológica un diseño no experimental, descriptivo-correlacional, de enfoque

cualitativo y corte transversal. Se tiene como base principal en el estudio que existe una correlación entre las variables de estudio, así mismo se genera la necesidad de generar cambios legales respecto a la personalidad jurídica de las empresas, ya que se ha evidenciado su utilidad para cubrir actos ilícitos y fraudes a la ley correspondiente.

Alcantara (2018) en su trabajo de investigación titulado “Tratamiento de la doctrina del levantamiento del velo societario ante el fraude y abuso de la personalidad jurídica de las sociedades anónimas”. [tesis de posgrado]. Universidad César Vallejo. Lima. Se tuvo como objetivo general generar un estudio sobre el tratamiento teórico de la viabilidad de la aplicación del velo jurídico ante el abuso de personalidad jurídica por parte de las empresas o sociedades anónimas. Se desarrolló desde la base metodológica un diseño no experimental, descriptivo-correlacional, de enfoque cualitativo y corte transversal, así mismo se empleó en análisis normativo comparado. Se tuvo como resultado general que, tras el análisis doctrinario como las diferentes entrevistas desarrolladas por los indagadores, la aplicación de velo societario está generado a evitar el abuso de la persona jurídica, específicamente de los socios para crearla con fines corruptos, por lo que es de necesidad prioritaria encontrar soluciones legales para proteger la ley ante todo acto ilícito.

1.2.3. Bases teóricas

LA SOCIEDAD COMO PERSONA JURÍDICA

En la tradición, la empresa ha estado ligada a una noción más económica que jurídica, puesto que se le conceptualiza como “la colectividad

de capitales y del compromiso para la generación de bienes y servicios, o como una actividad económicamente fundada” (Vidal, 1986, p.115)

En ese aspecto, los distintos especialistas del ordenamiento jurídico, han deseado desde la antigüedad considerar a este concepto como sujetos con deberes y derechos o como aquellos individuos atípicos diversos, todo lo dicho, convencionalmente sirve para hacerse referencia a la persona jurídica, la cual se le considera como “categoría subjetiva que engloba diversas categorías de individuos atípicos aislados” (Hernández, 1997, p.114).

Todo lo relacionado a la sociedad como persona jurídica entro en un debate dentro del aspecto normativo, aguijoneado por los requisitos y urgencias de la realidad, no se supo como explicar el fenomeno detallado, por lo que se empezó a conocer a este concepto mediante una misión formalista, ideal, y fuera del vacío ligado de la realidad.

Por otro lado, Fernández Sessarego (1998) determina la conceptualización de la persona jurídica como:

Colectivo de sujetos que tienden a desarrollar fines importantes, regulados por un ordenamiento jurídico y que, por una herramienta jurídica, que tiende a suponer que es de carácter mental, generan situaciones jurídicas, de la misma forma adquieren derechos y deberes respectivamente. (p.33)

La sociedad como persona jurídica, tambien tiene la necesidad de requerir que se componga de un conjunto de socios. De hecho, es una exigencia que no tiene como consecuencia lógica, sino por el efecto de una norma jurídica.

Otro de los puntos relevantes es sobre el número de socios que debe componer una persona jurídica, en ese sentido, la Ley General de Sociedad establece que si la la colectividad tiende a perder el requisito de la pluralidad que se exige por la norma, y ella no se constituye en un tiempo de 180 días, se disuelve, por el contrario no se pierde la personalidad jurídica al estar reducida ante un solo socio.

LA PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA

En base al artículo número 6 de la Ley general de sociedades, que refiere que “ La sociedad tiene o se le da la personalidad jurídica cuando se inscribe en el registro y la sostiene hasta su desaparición”. En ese sentido, se hace referencia a que la sociedad como persona jurídica es concedida como tal desde aquel punto de su inscripción hasta que se fomente su extinción.

Por otro lado, un punto que no coincide con la Ley antes citada es la opinión de Walde (1996) quien indica:

El carácter de la personalidad jurídica se da desde la escritura pública o también desde la propia conformación de la sociedad, y no recién con la inscripción registral, puesto que las acciones que se hubieran acordado antes de su inscripción, se confirma por decisión interior de los accionistas. (p.54)

En ese aspecto, la inscripción como acción de fundación no incide en la creación de la personalidad jurídica de la sociedad. La inscripción simplemente completa el procedimiento de publicidad que la normativa pide para la asociación.

NATURALEZA DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

Tras el subtítulo referenciado, múltiples especialistas han tratado de definir la naturaleza o esencia de la personalidad jurídica, por lo cual, Lozada (2000) refiere que:

Muchos se inclinar por referenciarla como una ficción legal, creada por una concesión de la ley. La persona jurídica se crea en derecho como un calco de la persona física. Incluso para ambos se emplea, quizás equivocadamente, el término de persona. De allí a concluir que la personalidad jurídica es una ficción es un corto paso, desde que es obvio que una persona física existe física y material y visiblemente, mientras que la persona jurídica es algo que no existe en la realidad palpable. (p.22).

CONCEPTUALIZACIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

La personalidad jurídica tiene una conceptualización propia en el derecho como ciencia, por ello según Fernández (1998) la define como: “aquella organización propia que tiene una existencia formal cuando se formula su inscripción desde el primer día, por lo que se convierte en un centro de imputaciones jurídicas” (p.35).

Respecto a lo descrito en líneas anteriores, se puede ejemplificar éste término a diferencia de una persona humana, es decir, según nuestro Código Civil, se determina que el ser humano es sujeto de derecho desde su creación o nacimiento, por lo que implica que antes que no se genere todo lo referenciado, no es persona, ello aplica también para la conformación de una asociación, ya que tiene que seguir el procedimiento para ostentar dicha personalidad.

Por otro lado, según Colombres (1934) citado por Cabanellas (s/f) refiere que la personalidad jurídica es “aquella técnica o herramienta que tiene como fundamento asociaciones que se asemeja a la de una actividad económica para hacerse responsables de derechos y obligaciones. En ese aspecto, la asociación presume un colectivo de mecanismo para establecer lo referenciado” (p.14).

Otra noción respecto a la personalidad jurídica es rescatada del autor Cabanellas (1994) quien precisa que:

Es aquella herramienta jurídica que se emplea cuando existen casos de adquisición para agrupar derechos y obligaciones por una organización de sujetos y particularmente cuando esa adquisición no es producto de un acto particular o aislado, sino un hallazgo de un conjunto de operaciones que se desarrollan a lo largo del tiempo. En todo lo descrito, resulta más simple claro y económico imputar toda obligación emergente a un único ente. (p.34)

Otros estudios del tema determinan que la personalidad jurídica es correspondencia a todo colectivo humano que se crea en un instante, generándose en él una voluntad colectiva, por lo que se confiere derechos y obligaciones y tiende a ser protegido por las normas jurídicas.

En ese sentido, se puede rescatar de las nociones citadas, que la personalidad jurídica, como señala Pineda (1998) es toda “capacidad que se le confiere a las sociedades o grupos de personas que obtienen derechos y obligaciones por sí mismas, diferenciándose de los derechos u obligaciones particulares de los socios correspondientemente” (p.44).

Si bien es cierto que las personalidades jurídicas de las sociedades tienden a generar derechos y obligaciones entre sus propios socios, no se pueden adquirirlos en su totalidad, puesto que, al existir cierta capacidad abstracta, pueden también existir prohibiciones, como, por ejemplo, que los mismos integrantes de una asociación abusen o generen actos ilícitos respaldándose de tal aptitud abstracta, puesto que a partir de ello no se asume alguna responsabilidad a nivel individual.

Debido a que no todas las acciones provenientes de los socios de alguna asociación pueden hacerse responsables en la comunidad, ello supone la necesidad de eliminar esta aptitud, por lo que es necesario que se precise de manera coherente o, que existan reglas, que indique que actos de los socios que integran estos órganos societarios son imputables en un contexto de estudio.

Tras todo lo descrito en los párrafos anteriores, se puede determinar que la personalidad jurídica es una aptitud abstracta que le genera obligaciones y derechos a una determinada sociedad, por lo que la convierte en una persona distinta a diferencia a la persona de los integrantes, considerada como individualizada, fuera de sus intereses de quienes la constituyen.

FUNCIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA

Respecto a nuestro ordenamiento jurídico, este opta por proporcionar a una determinada sociedad la personalidad jurídica, debe tener ciertos requisitos para inscribirse en el registro como corresponde, por lo que se debe entender, que debe cumplir distintas funciones a diferencia de aquellas que no la tiene, por lo cual se precisa diversas funciones que se cumpla de la siguiente manera:

- **Desde la concepción de las obligaciones y responsabilidad de los socios o quienes la integran:** La personalidad jurídica de la sociedad evita tener que definir caso por caso que integrantes han intervenido en los actos, pues será difícil determinar su responsabilidad individual a fin de encontrar algún acto ilícito.
- **Desde el punto de vista de la determinación de los derechos de los socios entre sí;** esto genera que la aptitud abstracta de la sociedad tiende a evitar un constante proceso de hacer responsable, de manera discutida, a la participación en las ganancias y pérdidas a los socios en cada operación que se ejecute. Las operaciones son directamente imputadas a la sociedad como tal, ya que es persona jurídica, y es la misma quien experimenta de esas pérdidas y ganancias, sin el compromiso de ir caso por caso de manera individual para distribuir las responsabilidades entre los integrantes que la conforman.

En base a lo referenciado anteriormente, según Cabanellas (1994) refiere que “las ventajas de la adquisición de la personalidad jurídica respecto a las sociedades pueden evidenciarse estudiando los inconvenientes que surgen cuando se priva a las sociedades de tal personalidad” (p.31).

PERSONALIDAD JURÍDICA Y CAPACIDAD JURÍDICA

En referencia a la capacidad jurídica, la investigadora ha tomado la consideración de dividirla en dos: absoluta como relativa, la cual es proveniente de autores jurídicos:

Respecto a la capacidad jurídica, según Hernández (1997) es toda “capacidad que tiene un sujeto, es decir y en sentido absoluto, son aquellos individuos capaces jurídicamente, puesto que pueden ser sujetos de alguna regla normativa” (p.101)

El mismo autor, refiere que se conceptualiza como “aquella aptitud o posibilidad de ser sujeto de las reglas jurídicas, consecuentemente y ser más claro, es toda capacidad o posibilidad de ser sujeto de alguna normativa, ser de manera directa, un sujeto jurídico” (p.101)

En razón a la capacidad jurídica relativa, nace justamente de lo referido en la conceptualización de la capacidad jurídica absoluta, por lo que es de necesidad generar su propia diferenciación:

Ser un sujeto jurídico equivale justamente a tener la capacidad o aptitud de estar sujeto a una normativa establecida, en ese aspecto, se generan las siguientes consecuencias:

- Por un lado, todos los sujetos jurídicos, incluso físicamente, son personas capaces, en sentido absoluto.
- Por otra parte, hay individuos que son jurídicamente capaces, en sentido absoluto, que no son personas jurídicas, ni siquiera personas (jurídicas o físicas).

En tanto, la capacidad jurídica relativa se hace notar por su propia conceptualización, es decir ser relativo de algo, esto quiere decir, que ser “capaz jurídicamente” es una noción que implica relación; esto es un concepto que significa que, para ser una persona que obtenga una relación jurídica, tiene

que ser capaz de generar actos regulados por una relación jurídica definida, por ello, una persona puede ser capaz para generar un acto jurídico y no serlo para otros distintos.

La capacidad jurídica relativa es netamente gradual, ya que se puede determinar que un sujeto es más o menos capaz jurídicamente. La personalidad jurídica, en cambio, no se mide en graduaciones, dado que no se miden a las personas jurídicas, quien es más o menos que otra respectivamente.

CONSECUENCIAS DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

En todo aspecto normativo, la personalidad jurídica, quien es reconocida por los reglamentos de la ley, tiene una diversidad de consecuencias que devienen de sus propios aspectos.

Respecto a la primera, y sobre todo principal consecuencia, se tiene que esta aptitud abstracta refiere a que los actos cometidos por los socios, quienes son reconocidos como órganos o representantes propios de una determinada empresa, se imputan a ésta y no a ellos mismos como personas físicas, por lo que se genera lo siguiente:

- En un primer momento, la persona jurídica como tal, no tiene una presencia física, por lo que actúa mediante personas físicas para generar actos, entonces, se recae en cuanto a los órganos que la integran, puesto que los actos que realice tanto un directorio, gerente o administrador, se imputará a la misma. De lo que se puede deducir, es que toda sociedad tiene que tener siempre un directorio o algún grupo humano que la represente, casi distinto

es la prioridad que tengan éstos mismos para designar algún representante que desarrollará actos en nombre de la sociedad.

- Otra de las consecuencias resaltantes es respecto a su capacidad, puesto que esta aptitud genera y da potestad de adquirir ciertos derechos y obligaciones, por lo que toda entidad o sociedad que tenga esta aptitud abstracta debe tener por mínimo de capacidad de derecho. En ese aspecto, se puede determinar que toda sociedad al adquirir esta aptitud va poder contraer ciertos deberes y obligaciones, que guarden en todo momento cierto acercamiento con el objetivo con quien se creó y ha establecido como tal.
- Como tercera consecuencia se refiere teniendo en cuenta el patrimonio propio de la sociedad. En un primer momento específico, se tiene como referencia entender lo que es un patrimonio, el cual se entiende como aquel colectivo de activos y pasivos de una propia compañía, que varían acorde a la vida social de la misma sociedad.

En ese aspecto, Laroza (2000) refiere que el patrimonio es considerado como “aquella unidad abstracta, que es diferente de los bienes y cargas que la constituyen y que puede ser variante durante un tiempo determinado por los socios” (p.74).

Al tener en cuenta que es el patrimonio de una sociedad, en una sociedad se diferencia del patrimonio propio de los integrantes que la conforman, por lo que es una consecuencia propia de esta aptitud abstracta, por lo que ciertos derechos y obligaciones hacen responsable total a la sociedad.

Todo lo descrito se puede visualizar en el art. 31 de la Ley de General de sociedades, quien determina “todo patrimonio social responde con el mismo patrimonio de la sociedad, sin perjuicio a terceros, es decir, de aquellas personas que la integran”

- Otra de las consecuencias de la personalidad jurídica es respecto a la personalidad propia de quienes la integran, los socios. En este aspecto se tiene como particularidad que las características propias de la sociedad como de los socios son totalmente distintas, ya que la sociedad al tener una existencia jurídica genera propios derechos y obligaciones, por lo que no son imputados directamente al directorio que la conforma como corresponde.

Se puede determinar que toda sociedad que adquiere esta personalidad jurídica va a tener como fundamento la pertenencia de nuevos derechos y derechos, quienes no son propios de sus socios, en ese sentido, todo integrante que realice un acto indebido no será imputado, puesto que se benefician en todo momento, razón por la cual, se diferencia la personalidad jurídica propia de la compañía con la del directorio correspondientemente, lo que hace que se evidencie justamente una misma relación jurídica pero con diferentes consecuencias.

- Otra de las consecuencias de esta aptitud es la legitimación procesal, en ese aspecto, toda persona jurídica, entre ellas la sociedad, tienen una legitimación de manera activa y pasiva correspondientemente, salvo que exista un reglamento o una normatividad que niegue lo descrito, o bien tenga actos que no puedan ejercerse por personas jurídicas.

- Consecuentemente se detalla la consecuencia sobre los atributos de la personalidad; respecto a esta aptitud se refiere que las personas jurídicas, entre ellas el tema de estudio, las societarias, tienden a tener ciertos caracteres que provienen de ellas, entre los cuales destaca un nombre propio, ubicación y la nacionalidad.

En ese aspecto, según Borda (1996) todas las sociedades tienden a estar obligadas a tener una identificación, puesto que ello les permite desarrollar todo tipo de acto para los cuales están conformadas, ésta no puede estar de manera oculta, ya que debe cumplir de manera importante, tener requisitos propios de publicidad.

1.2.4. Definiciones conceptuales

Acto ilegal

También llamado hecho ilegal, el cual se hace referencia a todo acto o acción que se ejecuta por medio de una persona, cuya característica es ser contraria a la ley o código de leyes, las mismos que generan consecuencias jurídicas, puesto que vulneran un conjunto de normas establecidas en un estado. (Borda, 1996)

Defraudación de la ley

La defraudación normativa se considera aquel dolo o intención que desarrolla una persona para vulnerar una norma jurídica por medio de otra, es decir emplea una normatividad para cubrir actos ilícitos que son contraproducentes con una ley establecida. (Borda, 1996)

Abuso del derecho

Es aquel límite al desarrollo de derechos que van en contra de una normativa establecida, además genera la imposición de reparar un daño que se ha generado por la vulneración del principio de la buena fe y de no procesar de manera abusiva los derechos correspondientes. De la misma manera, tiene como finalidad causar un daño injustificado hacia una persona o colectividad, por lo que se refiere todo en parte al derecho civil correspondientemente. (Dobson, 1985)

Derecho societario

Es aquella especialidad o rama del derecho privado, que tiene como finalidad analizar aspectos jurídicos de la conformación de sociedad o contratos de asociación, teniendo significancia en su estudio y regulación de la sociedad anónima.

Personalidad jurídica

Es aquella facultad dentro del derecho positivo que tiene una persona, grupo, empresa para generar obligaciones y procesar actos que tienen una responsabilidad jurídica a sí mismo y con sus allegados.

Persona Jurídica

Es aquella persona o ente que tiene derechos y obligaciones frente al derecho positivo, no como una persona natural sino como colectivo o institución la cual es creada para una finalidad que puede ser con fines económicos o no.

Velo societario

Es aquella figura jurídica que tiene la finalidad de quitar la personalidad jurídica formal para comprobar actos ilícitos que se encuentra en cautela en esa vestidura, por lo que se debe procesar criterios y razonamiento para su finalidad.

1.3. Hipótesis

Si existen soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú.

1.4. Variables Operacionalización de la variable

Personalidad Jurídica Societaria.

1.5. Operacionalización de la variable

VARIABLE	DEFINICION DE LA VARIABLE	DIMENSION	INDICADOR	INSTRUMENTO
PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA	Facultad que se observa mediante la identificación de la forma de adquirirse, sus atributos, la forma en que se pierde y las actuaciones que puedan desarrollarse por contemplarse la misma.	GRADOS DE RESPONSABILIDAD	Status de responsabilidad	CUESTIONARIO ESPECÍFICO
			Funciones	
			Responsabilidad frente a terceros	
			Importancia	
			Responsabilidad limitada	
			Responsabilidad civil	
		ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA	Presupuestos	
			Límites del abuso	
			Impresión terminológica	

Capítulo II: Métodos y materiales

2.1. Tipo de investigación

El tipo de investigación según Hernández (2018) se refiere al nivel de alcance que persigue una investigación, entre las cuales destaca lo básico y lo aplicado, todo desarrollado acorde al criterio del indagador. En ese sentido, la investigadora en el presente estudio, considerará aplicar un tipo de investigación de alcance básico, ya que se tiene como fundamento ampliar teóricamente uno de los temas más relevantes dentro del derecho comercial.

Según (Hernández, 2018, p.42) los enfoques cualitativos tienen como fundamento iniciar con una teoría para luego corroborarla a criterio del investigador por datos y resultados bajo un procedimiento de la observación, en ese sentido, la indagadora generará un enfoque cualitativo, puesto que empleará la entrevista como instrumento de investigación para corroborar su enfoque teórico a través de interrogantes resueltas por especialistas en el tema, sin necesidad de recurrir a frecuencias ni cantidades.

2.2. Métodos de la investigación

Deductivo; puesto que la investigadora ha considerado desarrollar un tema de investigación que va desde lo general hacia lo particular.

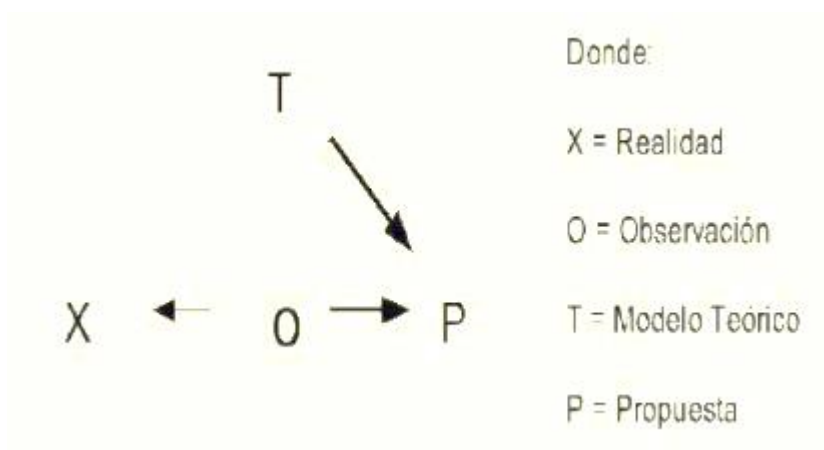
Analítico; puesto que se ha evidenciado que el tema de estudio se ha seguido desde el método científico, es decir, se ha descompuesto para llegar a un resultado general.

Documental; puesto que la indagadora ha empleado fuentes históricas para ampliar el tema de estudio desde la parte teórica.

2.3. Diseño de la investigación

El diseño que empleará la investigadora corresponde al no experimental, puesto que solamente se tiene como fundamento generar nuevos conceptos como nuevas teorías en el desarrollo del tema, sin la necesidad de transformar o cambiar la variable de estudio.

Además, se desarrolló el diseño descriptivo-propositivo, puesto que el estudio corresponde al análisis de una sola variable con tendencia a transformar una realidad problemática.



2.4. Población, Muestra y Muestreo

2.4.1. Población

La población según (Hernández, 2018, p.174) se compone de aquel grupo de personas, cosas, muestras experimentales, documentos, o cualquier otros medios donde un investigador considera recopilar datos, generando un universo.

En tal sentido, la investigadora ha creído conveniente emplear como población de estudio, a todos los abogados que han generado una especialidad relativa al tema de estudio.

2.4.2. Muestra

La muestra según (Hernández, 2018, p.174) es aquel subconjunto que proviene de la muestra total de la indagación, en ese aspecto, la muestra será compuesta por un muestro no probabilístico, ya que se va a generar una investigación en base a un enfoque cualitativo, donde a criterio del investigador, considerará a 20 abogados especialistas en derecho societario.

2.5. Técnicas, Instrumentos y Procedimiento

2.5.1. Técnica

Se empleará como técnica de investigación a la entrevista, la cual tiene como finalidad generar la precisión de la opinión de los especialistas en el tema cuando se le formule las interrogantes.

2.5.2. Instrumento

Se empleará el cuestionario como instrumento de investigación, el cual va a estar caracterizado por recoger los datos y respuestas de la muestra de estudio correspondiente.

Capítulo III: Resultados desarrollo de los objetivos de la investigación

3.1. Los grados de responsabilidad de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú

La responsabilidad de la persona jurídica es limitada, puesto que es uno de los importantes elementos de esta tipología, ya que, en buena parte, genera un eficiente desempeño de éstas en el mercado competitivo.

Diversos autores han determinado a la limitación de las responsabilidades de estas asociaciones comerciales como uno de los fundamentos que se desarrolla en el capitalismo, no obstante, es importante resaltar que, en ciertos momentos, la limitación de la responsabilidad de estas asociaciones puede ocasionar distintos inconvenientes jurídicos.

En referencia a lo detallado en líneas anteriores, se puede referenciar los casos de los accidentes que se producen o en gran mayoría son causados por las empresas su capitalizadas, donde una persona tiende a generar el soporte de un daño que se genera de manera imprevisible. Hoy en día una empresa puede generar daños significativos con alcances incalculables: en esta ejemplificación se tiene el desparrame de sustancias químicas, la contaminación y daño ambiental, accidentes provenientes de las industrias, accidentes aéreos, daños por productos defectuosos, explosiones, etc. En ese aspecto una entidad comercial puede tener una responsabilidad de generar daños que alcanza la destrucción de una localidad de cualquier nivel, hasta la contaminación inmensa de los recursos que nos ofrece la naturaleza.

En el presente capítulo tiende analizar las salidas a diversos problemas que presenta la responsabilidad de lo descrito anteriormente.

TEORIA DEL ORGANO FRENTE A LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LA PERSONA JURÍDICA

En base a lo detallado, debe tenerse en cuenta que en el aspecto jurídico existen dos prototipos normativos que enfrentan el conflicto de la responsabilidad civil de la personalidad jurídica:

- Aquellos que predicen el supuesto de hecho, entre el cual destaca el Código Civil alemán, que en su art. 31 establece la responsabilidad de la agrupación de los órganos.
- Por el contrario, se detalla quien no lo hacen, en cuyo caso, se realiza un análisis extensivo del supuesto de hecho, previsto en todo momento sobre la responsabilidad del principal, esto se denota en el código civil de Italia en su art. 2049 y el de nuestro país, en el art. 1981 del código civil.

Los modelos referenciados en los primeros ítems se basan en el aspecto teórico de la teoría organiza, el cual tiende a generar particularidades de todo ser un solo órgano, cargo o función, el cual es desarrollado por una persona natural y todo es en base a un modelo de relación de delegación, quien delega y quien recibe una delegación.

STATUS DE RESPONSABILIDAD DE LA PERSONA JURÍDICA

Se debe generar una diferencia, dentro de desarrollo jurídico importante de la persona jurídica, el momento fisiológico, en el cual se determina una función determinante sobre los actos de sus propios órganos; del momento patológico, responsabilidad civil.

Dentro del último aspecto o aptitud se pueden mostrar los siguientes supuestos de hecho:

- Los afectos ultra vires de la persona jurídica, esto quiere decir, cuando se generan acciones que exceden a su objetivo social o central.
- Los efectos de la responsabilidad civil dentro del desarrollo de los actos del órgano, representante o dependiente.
- La responsabilidad civil en exceso de los actos del órgano, representante o dependiente.

Hay que notar las diferencias entre los estatus de responsabilidad, por lo que se puede denotar que una persona natural actúa como si fuere la misma persona jurídica, representante, quien es aquel sujeto donde se le ha conferido y otorgado ciertas facultades; y dependiente, que es aquel sujeto que se halla en un nexo de subordinación con la persona jurídica, lo que se hace importante tal caso detallado.

Respecto al caso sub 1, la Ley general de sociedades en el art. 12 específicamente, siguiendo el modelo de la noción sobre la capacidad general, determina que la asociación o sociedad tiene una obligación directa con aquellos sujetos con las cuales tiene un nexo o relación de contrato, así como a los terceros de buena fe por las acciones de sus representantes dentro de las facultades que se les haya atribuido o concedido, aunque tales acciones comprometan a la sociedad en otras operaciones que no tienen una relación con su objeto social.

Respecto al caso sub 2, la responsabilidad civil es materia de atribución, en vía solidaria, esto involucra a la persona jurídica y a un autor directo. En ese caso, se toma la prestación el supuesto de hecho de la responsabilidad del principal por los actos del

dependiente. Si se hiciera un análisis literal de este modelo jurídico, solo se enfocaría en la responsabilidad civil del dependiente de la persona jurídica: es por el hallazgo de una interpretación lógico-extensiva que extiende su panorama de acción por los actos de los órganos y de los representantes de la persona jurídica, que tiene un nexo de hechos de subordinación con ella.

En base al caso sub 3, los prototipos jurídicos que tienden hallar solución a este problema no son uniformes. La tendencia actual del aspecto normativo francés es restrictiva, puesto que excluye la responsabilidad en caso de ilegalidad y de interés propio del dependiente; pero la admite en un caso en el cual éste ha podido generar el daño con los medios suministrados por el principal y los terceros, con el grado de creer que se actuaba en base a lo que se le confiere, sus funciones.

Caso contrario a lo referido se refiere a la experiencia inglesa, que existe orientación más restrictivas en base a lo francés, en ese sentido, se determina que el master no genera respuestas si el dependiente, al generar un recorrido del lugar de labores al de la entrega de una mercadería incide en una desviación o una algún medio para fines personales, no obstante, si el dependiente, tiende a desarrollar funciones que se le encomienda, genera acciones negligentes, la responsabilidad del master no podrá ser negada ni mucho menos abogada.

LAS FUNCIONES DE LA RESPONSABILIDAD LIMITADA EN LAS SOCIEDADES MERCANTILES

La sociedad en este apartado tiende a generar la división propia de las habilidades gerenciales y de desempeño laboral, quienes son aportadas por todo aquel técnico o tecnócrata como los administradores, los que financian, trabajadores, etc; quienes colaboran para desarrollar los fines que se invierte en un momento

determinado. En ese sentido, los inversionistas asumen en todo momento un riesgo de su inversión o capital que aporta, así como los tecnócratas que generan riesgos en la toma de decisiones que generan.

La responsabilidad limitada de la sociedad ayuda a que no se aumenten los costos de la separación y especialización por 4 razones considerables:

- La responsabilidad limitada incide a que reduzca el costo de monitorear todo acto de los tecnócratas. Una forma de que no se incremente los riesgos, es monitorear de una distancia cercada la conducta de estos sujetos. Los accionistas tienden analizar que existe un riesgo de que la propia acción de los administradores pueda generarle algún tipo de pérdida. La responsabilidad limitada reduce estos costos porque estas disminuciones son limitadas al monto propio de la inversión. En ese entonces, la consecuencia final serán que aquellos que invierten generan más disposición a adquirir acciones puesto que ven pocos riesgos que se asumen.
- En un segundo caso, se determina que la responsabilidad limitada tiende a favorecer el cambio de acciones, por lo que, por esa vía, se crea incentivos para que los tecnócratas generen o desarrollen un desempeño laboral eficiente, puesto que las empresas que se manejan de manera inadecuada generan que nuevos inversionistas tiendan a intervenir para reorganizarse y crear nuevos aparatos gerenciales. También estos riesgos hacen que los administradores se esfuercen día a día, con la finalidad de ser eficientes, por lo que los nuevos inversionistas ingresarían con capacidad de organizar nuevos aparatos gerenciales.
- La responsabilidad limitada hace que los precios en el mercado generen información adicional sobre el valor de las compañías. Si hubiera responsabilidad

ilimitada de los accionistas, las acciones dejarían de ser bienes homogéneos, con los cual dejarían de tener un solo precio en el mercado. Ya no serían bienes fungibles.

- Por último, la responsabilidad limitada tiende a facilitar las decisiones que aportan a generar una adecuada inversión. Si la responsabilidad fuera ilimitada, los administradores tienden a rechazar, como demasiado peligroso, proyectos con valor neto positivo.

Tras lo detallado, la responsabilidad limitada de la sociedad es beneficiosa para quienes la componen, ya que, para los tecnócratas, se pueden encontrar mayores inversiones, como para los que invierten, pueden tener más opciones y menos peligros en lo que invierten. La consecuencia o resultado es el desarrollo importante de la sociedad como forma de organización empresarial.

LA SOCIEDAD Y LA RESPONSABILIDAD FRENTE A TERCEROS

Los diversos tipos societarios generan funciones disímiles en el entorno de las actividades de materia económica. Mientras algunos tienden a relacionarse con la función y desarrollo de grupos de profesionales, la cual hace referencia a las sociedades civiles; otros, tienden a estar conectados a la procreación y funcionamiento de pequeñas compañías o empresas familiares, en este caso se encuentra la sociedad comercial de responsabilidad limitada; por el contrario, otros tienden a generar mega empresas, con inversionistas con gran dimensión económica, ello apunta la sociedad anónima abierta.

El legislador, teniendo ya claro las acciones y funciones que tienen distintas empresas, ha decidido dar diferentes grados de responsabilidad a los tipos de societarios.

A continuación, se puede determinar los rangos de responsabilidad acorde al tipo societario, así por el hecho de encontrarse frente a un tipo societario de responsabilidad ilimitada, implicaría la inexistencia de personería jurídica.

	TIPO SOCIETARIO		RESPONSABILIDAD	BASE LEGAL
	Sociedad Colectiva (S.C)		Solidaria e ilimitada de Todos los socios.	Art. 265 NLGS
PLENA	Sociedad en Comandita Simple (S. en C.)	Socios Colectivos	Solidaria e Ilimitadamente	Art. 278 NLGS
		Socios Comanditarios	Hasta el monto de su aporte.	Art. 278 NLGS
	Sociedad en Comandita por Acciones (S. en C. Por A.)	Socios Colectivos	Solidaria e Ilimitadamente	Art. 278 NLGS
		Socios Comanditarios	Hasta el monto De su aporte.	Art. 278 NLGS
PERSONERIA JURIDICA	Sociedad Civil Ordinaria (S. Civil)		Personal, subsidiaria con beneficio de excusión y, salvo pacto, en proporción a sus aportes	Art. 295 NLGS
	Sociedad Civil de Responsabilidad Limitada (S. Civil de R.L)		Hasta el monto de su aporte.	Art. 295 NLGS
	Sociedad Comercial de Responsabilidad Limitada (S.R.L)		Hasta el monto de su aporte.	Art. 283 NLGS
	Sociedad Anónima	Cerrada (S.A.C)	Hasta el monto de su aporte.	Art. 51 NLGS
		Abierta (S.A.A)		Art. 51 NLGS

Fuente: Elaboración propia

IMPORTANCIA DE LA RESPONSABILIDAD LIMITADA

Los socios o accionistas de la sociedad anónima tienen limitada su responsabilidad a lo que dan su aporte económico, el cual es, en un primer momento, el valor nominal de toda Acción que es suscrita por ellos mismos.

La limitación de la responsabilidad limitada de los socios al aporte económico que realizan, es la principal particularidad de mayor significación de la sociedad anónima; ella define su ágil proceso como herramienta de gran impulso de la vida económica, a partir de la grande compañía colonial que se surgieron en el continente europeo a partir del siglo XVII.

Cabe reiterar que existen razones o principios fundamentales para mantener y desarrollar el criterio de la responsabilidad limitada, entre las cuales destacan:

- La responsabilidad limitada tiende a generar una eficiente pluralización, con la cual se reducen riesgos. Si el accionista tiende a generar un importe que invierte, tendría diferentes opciones de invertir en demás sociedades, puesto que tiene la seguridad que no responderá todo su capital en una sola de ellas. De esa manera se tiende a generar facilidades de inversión en el mercado, basándose en el riesgo mismo de la actividad y no en otras circunstancias.
- Se tiende a reducir el costo de monitoreo a otros inversionistas, En el caso de responsabilidad ilimitada, el inversionista tendría que evaluar de manera constante las acciones y desempeño de otros miembros, inclusive, revisar la capacidad frente a una deuda social. En esta razón se evidencia un accionista que no siente preocupación, puesto que podría responder vía el levantamiento del velo por las

acciones que en ningún momento realizo y que probablemente no tuvo conocimiento previo.

- De la misma forma, tiende a favorecer el libre intercambio de acciones, por lo que, en esta razón, incide a incentivos para actuar de manera eficaz y eficiente en los tecnócratas. Como se ha determinado, con la responsabilidad limitada los inversionistas generen un estudio en sus decisiones para lograr invertir en el mercado, en ese sentido, los inversionistas comprarán y venderán sus acciones, invirtiendo en lo que consideren más económicos y rentable para ellos en un momento exclusivo. Generalmente, con el cambio de titularidad en las empresas, los nuevos accionistas van a traer un nuevo equipo laboral, es decir, nuevos elementos que van a buscar conseguir los objetivos de la empresa, evaluando la capacidad de cada uno para evitar una posible inversión de tercero como corresponde.

Según lo descrito por Ferrer (2002), la sociedad anónima se creó con la finalidad de emprender empresas con gran envergadura, contrarios de manera idónea para la concentración propia de los capitales que posea un inversionista. (p.213)

PERSONALIDAD JURÍDICA Y RESPONSABILIDAD LIMITADA

Para hablar de los orígenes de las formas asociativas se debe remontar al pasado italiano, quienes fueron modelo para toda Europa debido a su prestigio y funcionamiento, por ello, fue motivación para que diversas legislaciones y normativas de diversos contextos se adapten para recibirlas como corresponde.

En su propio desarrollo, el empleo de estas sociedades trajo consigo una matriz que se fue dotando y perfeccionando a través del tiempo.

En nuestro contexto latinoamericano, se produjo que el muro de la responsabilidad limitada puede ser empleado o penetrado, ello ha movido o interesado el pronunciamiento por cautela, puesto que se ha evidenciado constantes peligros de la responsabilidad limitada como sistema propio, sobre todo a embates de interés propios de los socios.

En ese sentido, todo ello se define como el abuso de la responsabilidad limitada, sin embargo, lo dicho, el concepto de persona jurídica ha sido complementada con la responsabilidad limitada, ya que ambos términos no nacen juntos, pero evidentemente han sufrido procesos de íntima relación que ha sido beneficioso para terceros.

Son los países de mayor esfuerzo industrial los que solicitan las formas de responsabilidad limitada, por lo que, frente a este uso, también aparecen figuras de abusos, por ello nace la necesidad de poner remedio a estos acontecimientos que se suscitan.

3.2. El abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú

En nuestro ordenamiento jurídico peruano, existen algunas leyes que hacen referencia o han previsto en algún momento el principio del abuso de la personalidad jurídica, este es el caso del artículo 18 de la desfasada Ley General de comunicaciones, específicamente D.L 19020, así mismo se puede encontrar información sobre lo descrito en la Ley N° 26887 “Ley General de Sociedades”, Código Civil, etc.

Cabe resaltar que la utilización de esta conceptualización es el tema u objetivo primordial de la presente tesis, puesto que es base a su mala utilidad que se genera consecuencias jurídicas para luego encontrar soluciones legales.

La referida alusión o expresión “abuso de personalidad” ha reposicionado diversas visiones sobre el problema del mal uso de esta aptitud, e ese sentido, se crea según Cabanellas (1994) “conflictos de derechos” o “ejercicio abusivo” sobre el ordenamiento jurídico que otorga una aptitud hacia un empresa o asociación, por ello, es de necesidad primordial analizar el capítulo presente.

El tema a estudiar, ha dilucidado en torno al llamado “abuso de personalidad jurídica” quien en un momento no es tan simple, debido a que la doctrina dentro de nuestro ordenamiento legal, otorga ciertas nociones particulares de los estudiosos en el tema, así mismo, la propia jurisprudencia, trata al tema de estudio como una ampliación de enfoques jurídicos, los cuales se tienen que escoger los más significativos para el estudio correspondiente.

Teniendo en cuenta lo descrito, la autora considera que el abuso de personalidad jurídica tiende a genera el desconocimiento propio de la categoría de “persona jurídica” o por lo menos, una de sus propias facultades, en este caso, de la responsabilidad limitada, quien a través de ella se producen resultados o efectos que no se desean por el derecho mismo.

En esa línea de ideas Dobson (1985) define que:

El abuso de personalidad jurídica se entiende como un remedio mediante el cual resulta posible prescindir de la forma de sociedad o asociación con que se halla

revestido un grupo de personas y bienes, negando su existencia autónoma como sujeto de derecho frente a una situación jurídica particular. (p.11)

PRESUPUESTOS DEL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

En este capítulo se tiene como referencia a Espinoza (1995) quien indica que, para entender el tema de estudio, señala como presupuestos para recusar la forma de la personalidad jurídica en dos tipos o agrupación de casuísticas: “Cuando se abusa de la misma para la persecución de fines fraudulentos y cuando ello sea indispensable para aplicar a la persona jurídica determinadas normas” (p.56).

De lo citado, se puede establecer la investigadora ha deducido los siguientes aspectos o principios que se relacionan con el presupuesto del abuso de la personalidad jurídica societaria.

Existe abuso cuando, se emplea esta aptitud abstracta de la persona jurídica, para evadir los alcances propios de una normativa o sustraer las obligaciones contractuales que le corresponde, de la misma manera generar daños fraudulentos a terceros. En este apartado se tiene la cita de Serick (1959) quien refiere:

“El caso de servirse de la persona jurídica para eludir la prohibición legislativa o contractual de concurrencia, ya que ello comportaría la identificación entre sociedad y socio que, controlándola, la disfruta para tal fin ilícito y por consiguiente se debe extender a la persona jurídica la prohibición de la concurrencia” (p.56)

- 1) No se puede excluir la autonomía subjetiva de la personalidad jurídica, solo porque no se desarrollaría el objetivo de una norma o causa objetivo de un negocio legal, este aspecto puede generar o admitir excepciones de frente a normas de derecho

societario, cuyo objetivo es tan significativo como para no aceptar una, aunque sea de manera indirecta, limitación de la propia eficacia.

- 2) Si por medio de la forma de la persona jurídica se vigila los hechos de que las partes de un negocio son el mismo actor, es muy probable que no se conozca o reconozca la autonomía propia de la persona jurídica, cuando se debe desarrollar una normativa que se base sobre la diferencia identidad efectiva jurídico- formal de los actores en tal situación. Aquí se puede indicar, el caso de la prohibición, quien, bajo una sanción de nulidad, de generar actos normativos consigo mismo, todo ello manifestado en el art. 166 del código civil peruano.

El mismo autor citado al final de su creación normativa, considera que la persona jurídica no es un fenómeno natural que se da previamente, sino una ilustración ideal para la persecución de algunos fines jurídicos.

Del principio abstracto en estudio, sabe deducir su propia elasticidad, quien genera un descarte de su personalidad jurídica, en los casos concretos para lograr la penetración de los hombres hasta los objetos que se ubican detrás de una persona colectiva. Esta figura conceptual está siempre relacionada con una realidad sociológica. La inquietud por su misma esencia no debería verse como un conflicto de conciencia para los sujetos de derechos, sino, debe mantener un carácter netamente jurídico.

La gran incidencia desarrollada por la creación de SERICK, resulta muy significativa, puesto que sus ideas constituyen un punto central sobre el tema a tratar, así mismo obliga hacerse un tratamiento del tema mismo, es decir, la sistemática propia del estudio, la generación argumental y las soluciones que ha propuesto a lo largo del tiempo, quien hoy en día, siguen teniendo una vigencia considerable.

Por otro lado, BOLDO RODA (1998) profundiza la doctrina e indica que los presupuestos para que se señale el abuso de la personalidad jurídica son los siguientes a exponer:

- “Por un lado, la asociación debe ser sujeta por otra persona de índole física o jurídica (sea o no sea socia)
- Debe realizarse una situación que se causa directamente un perjuicio a terceros o un fraude en contra de la ley establecida en el ordenamiento legítimo.
- Se ha de respetar en todo caso, el llamado principio de subsidiariedad”. (p.614)

Todos los presupuestos que ha compartido la indagadora, se explicaran de manera sintética y detallada a continuación:

Sobre el primer presupuesto, en la que el autor considera que la asociación debe ser sujeta por otra persona de índole física o jurídica sea o no sea parte de la sociedad.

- En este presupuesto explicado, implica netamente la existencia de dos sujetos: una parte dominante y la empresa o el conjunto de empresas que pertenecen a la temática; manteniendo aquellas un nexo de dominación-dependencia, regida por una dirección que es unificada y es propiamente para todos.

Respecto al nexo antes detallado, genera que la dominación permanezca en el tiempo, realizada en todo momento por un actor sobre una empresa, lo cual se genera: para el primero, el control neto, y para la segunda, la dependencia propia; por otro lado, la dirección unificada debe entenderse como la capacidad de un propio actor para

que se imponga sus decisiones en la asociación, por lo que se rige en todo momento por el principio de interés colectivo o grupal correspondientemente.

En ese sentido, ECHAIZ (2001) determina que “haciendo alguna mezcla de algunas percepciones de doctrina jurídica, se distingue entre una dominación interna (de hecho), y lo específico de externo (de derecho y, de hecho) y la general, es decir, la directa e indirecta” (p.19) así:

- La dominación exclusiva o interna del derecho, es aquella que se hace referencia a la accionaria o de quien participa, esto se denota acorde al prototipo empresarial que se adopta, es en ese aspecto, la incidencia que domina o se desarrolla en base a la titularidad de la empresa dominada. Se deduce que por medio de ella se analiza tres vías esenciales: La dominación total, quien es aquella donde la dominación es posesión de razón al 100% de las acciones o aportaciones de la asociación, la dominación mayoritaria, quien en deducción es quien tiene el 50% o más de las mismas, y, por último, la dominación minoritaria, quien en relación con el análisis es quien posee menos del 50% acorde a lo establecido correspondientemente.
- La dominación interna de hecho, es dominio se da por medio de dos mecanismos que se denominaría, la dominación relativa y la administrativa, esto se visualiza en aquellas compañías que tienden en gran índice el número de titulares. En ese aspecto, la dominación relativa se produce ante la ausencia propia de las juntas, puesto que mucho de los accionistas son de aspecto de posición minoritaria, no obstante, suelen asistir, quienes, en posición mayoritaria de votación, van a perpetuar la dominación necesaria. En cuanto al dominio administrativa, se detalla que se hace referencia a aquella que descansa a cargo de los propios órganos que se encarga dentro de la compañía, esto quiere decir, está en manos de los propios

directores, gerentes mismo y ejecutivos que se encuentran en la empresa, por lo que casi siempre las decisiones son aprobados por ellos mismo y, por ende, por la junta de socios como corresponde.

- La dominación externa de derecho, ésta aparece cuando se celebra un contrato, cuyo fin es hacer legal la dominación, jurídicamente se conoce como contrato de dominio colectivo, por lo que, el vínculo del contrario, va a desarrollar el nexo o relación de los términos dominación-dependencia y que esto tiene como efecto al establecimiento, mediante cláusulas, de una conducta subordinada que la empresa tiene el deber de analizar y acatar en favor de una persona dominante.

En ese aspecto, la dominación externa de hecho, surge específicamente o se debe de entender que el dominio no es el fin principal o realce de esta característica, sino, un suceso o efecto que proviene de una relación contractual entre las partes. Esto suele suceder, por ejemplo, en el suministro, en donde el suministrante tiende a tener o a depender de un solo cliente, esto es, que su desarrollo está condicionado a la demanda del mismo. De la misma forma sucederá ante la hipótesis de un contrato de concesión mercantil, donde se pacta una cláusula a favor del concedente, puesto que este generará algunas instrucciones y condiciones de venta, algunos aspectos mercantiles como el tema de la publicidad, ofertas y demás que se verifican, por lo que concesiona se verá netamente subordinado.

- La dominación directa e indirecta, es aquella que se aplica a cada uno de los aspectos jurídicos y contractuales que se han explicado en los párrafos anteriores, es decir, se hace referencia a la dominación interna de derecho, donde se observa el tema de la persona accionaria; o la dominación interna propia de hecho, quien se basa en el tema relativo y administrativo, la dominación de derecho y, de hecho.

Aquellas que se visualizan acorde a su estructura propia, es decir, de una sola cabeza genera la dirección de unificar al colectivo, o, por el contrario, hay una descentralización del desempeño por niveles que corresponde.

Sobre el segundo presupuesto, en la que el autor considera que debe producirse una situación en el que se genere un perjuicio a terceras o vaya en contra de la ley.

En ese orden de ideas ABADALEJO (1998) determino que existen ciertas particularidades o requisitos para que se observe un fraude contra la normativa de un determinado estado:

- 1- Que el acto en cuestión suponga una violación efectiva de una ley en cuanto va contra su finalidad práctica.
- 2.- Que la ley en que se ampara el acto no lo proteja, porque su fin sea otro” (p.62)

Sobre el tercer presupuesto, en la que el autor considera que se deben respetar siempre el principio de subsidiaridad.

La indagadora ante lo referenciado en las palabras antes descritas, se limitará solamente a precisar una conceptualización, puesto que se detallará más adelante en el estudio correspondiente:

Tras lo puntualizado, se destaca en gran medida que el abuso de la personalidad jurídica es realizable sobre todo por el carácter instrumental que tiene su atribución, como mediación técnica que el derecho tiende a ofrecer para cumplir con objetivos ilícitos que los sujetos por sí solo no pueden realizar.

LIMITES DEL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

La pertinencia de la personalidad jurídica en la asociación y sobre todo el privilegio de los sujetos que la componen por el monto que aportan, incitan a que se pueda hacer un empleo indebido de ello en perjuicio de terceros que se anexionen de manera jurídica con la compañía, sean tales de manera contractual o de cualquier índole. Este fraude o uso irresponsable se ha desarrollado en gran medida por la falsa filosofía en la igualdad de tratar una persona jurídica con los seres humanos, naturales o de manera física.

En ese sentido, se debe desechar todo pensamiento simple o simplista, sostenido en gran parte por el positivismo jurídico, de que el que legisla leyes pueda crear otro tipo de personas semejantes a las que convivimos en una sociedad. En el ordenamiento jurídico actual, sobre todo en la doctrina, se ha resaltado que al hablarse de una persona jurídica no es que se aceptan o admiten personas distintas a las naturales, sino más bien, porque la asociación o agrupamiento de los se tienden a someter a un tratamiento jurídico unitario, para que de esa forma pueda generar todo el tráfico, como si fuera una natural o física correspondientemente.

Como hallazgos o resultados del abuso en el empleo de esta figura en las sociedades, quien en mayor parte, se desnaturaliza, se genera la figura de ponerla en servicio para cumplir fines u objetivos contrarios a los que justifican su creación propia de la sociedad, en ese aspecto, la doctrina normativa del derecho societario intento o trato de delimitar ciertas características de los casos sobre el abuso de la personalidad jurídica, para lo cual, la indagadora citó a CASARETO (2000), quien precisa lo siguiente en el apartado:

1. Intento de burlar la ley, quebrantando obligaciones contractuales.

2. Intento de burlar la ley, perjudicando fraudulentamente a terceros.
3. Intento de ocultar la identidad de personas intervinientes en un acto determinado, impidiendo que se constate que, tras la diversidad jurídica de partes, hay efectiva unidad de personas.
4. Vinculación entre sociedades para alcanzar fines ilícitos facilitando procedimientos y sistemas para que una de ellas maneje a su arbitrio a la otra y otras.

Esta temática tiene un nexo significativo con el punto anterior, es decir, sobre los presupuestos; no obstante, cabe precisar que lo detallados en este capítulo se refiere a las limitaciones de los diferentes presupuestos para que se visualice o detalle el abuso de la personalidad jurídica societaria en la sociedad.

ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO PERUANO.

La conceptualización propia del abuso de la personalidad jurídica, tal como se está evidenciando en la coyuntura tiene como frutos o resultados, dejar de lado la especialidad sobre la reorganización y organización propia de las personas, quien en esta especialidad, están regidas como “persona jurídica”, fuera de las situaciones objetivas que tienden a resaltar su propio desarrollo, disfrutando de este o no el fraude hacia el ordenamiento jurídico, más allá de los casos o limitaciones de los cuales un legislador ha querido siempre mantenerla.

En ese aspecto, sobre la representación genérica del término “abuso de la personalidad jurídica” tiende a delatar lo que contrariamente se detalla en el derecho propio, es decir, el desconocimiento propio que justifican el privilegio que ofrece esta aptitud en el aparato normativo de un determinado contexto.

Respecto a las soluciones que se pueden encontrar en los problemas que presentan el “abuso de la personalidad jurídica”, gestados dentro de la especialidad y conocimiento de Francesco Galeano, ha sido recogida por la normatividad de Italia, quien a partir de los años ochenta, ha gravitado y ha sido reconocida en el aspecto comparado.

El desarrollo del tema en la legislación o normatividad peruana, bajo la inspiración de la doctrina que se realiza en los proyectos para su perfeccionamiento, que se encuentran en evaluación, son ilustrativos para reconocer cual es la propia tendencia que se percibe en la coyuntura en lo que se refiere a la solución del conflicto que la investigadora ocupa.

Dentro del aspecto del derecho o ámbito privado, en el cual se incluye al derecho Civil y Comercial, no se ha encontrado o probablemente encontrado, alguna norma que incida en el desarrollo de la doctrina del levantamiento jurídico como resultado propio del abuso de la personalidad jurídica. Dejar de lado la opción normativa de la persona jurídica como sujeto de imputación autónoma, y de ser su característica como ente de responsabilidad limitada, es casi improbable que desde nuestro ordenamiento jurídico sea desarrollado, por ello es un tema novedoso en el proyecto del Código Civil viene siendo materia de discusión, por ello, es que la indagadora se motivó a que se analice el presente tema de estudio.

La investigadora tampoco cree probable indicar la protestad judicial de ir en contra de los citados preceptos por vía del control difuso, por no considerar que se encuentre de principios constitucionalmente reconocidos. Pero, en el ámbito penal, se encuentra una salida que permite aplicar la doctrina, este es en caso que se revisen de

ilícitos penales. Si se tiene el tipo penal señalado en el artículo 140 del código penal. (Ramos, 2015).

Dentro de una coyuntura real, en el art. 78 de nuestro Código Civil de 1984, se prescribe que: “La persona jurídica tiene una presentación diferente de los sujetos que la compone”, y ninguno de ellos, ni todos ellos tienen derecho al patrimonio de ésta misma sociedad y por lo tanto tampoco están obligados a satisfacer de manera directa sus perjuicios o deudas. En la descripción de este apartado se deduce con bastante precisión en que consiste, para la filosofía formalista, este problema jurídico que se conoce con la expresión de “persona jurídica”.

3.3. Soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria

La investigadora ha creído conveniente proponer una de las soluciones legales frente al tema del fraude societarios, entre las cuales se destaca la teoría del levantamiento jurídico.

TEORÍA DEL LEVANTAMIENTO JURÍDICO

La teoría presente se conoce en algunas jurisdicciones como “el desconocimiento propio de la entidad legal” o también relacionado a los términos como “ver al hombre detrás de la máscara”, por lo que se deduce a generar el allanamiento de aquellas entidades que se emplean con finalidades fraudulentas, siendo de necesidad urgente desenmascarar la situación propia.

Esta teoría proviene originariamente de las cortes norteamericanas y después, es acogida por los ordenamientos legales de Latinoamérica, todo ello con la finalidad de que en ciertos supuestos, algunos sujetos que conforman una persona jurídica, no la empleen a esta misma para desarrollar acciones que afecten al derecho como tal.

Tal como lo ha determinado SERICK (1959) “no toda persona jurídica es un fraude, pero también es ciertísimo que los grandes fraudes se cometen con el instrumento de la persona jurídica” (p.88), por ello la necesidad de la aplicación de la presente teoría en nuestro ordenamiento jurídico.

A continuación, la indagadora presenta los presupuestos, criterios y efectos de esta teoría para tomarla como alguna alternativa de solución ante el conflicto detallado.

Presupuestos para su aplicación en el ordenamiento jurídico

En caso de confusión de patrimonio entre sociedad y socios

El motivo principal para emplear esta doctrina, en la confusión de patrimonios entre sociedad y socios, es decir, de sociedades de carácter cerrado o familiar, es mucho más tenue que en las sociedades abiertas o públicas, En las sociedades de carácter cerrado, quienes abogan el capital se encuentran más involucrados en el desarrollo propio de la decisión de actividades sociales.

En nuestro caso peruano, la doctrina propuesta podría ser desarrollada no solamente en supuestos sociales, sino, en el caso de la empresa individual de responsabilidad limitada, la cual no es una sociedad, pero es una de las personas jurídicas de responsabilidad limitada, y en criterios de tipificación de sociedades cerradas, son fácilmente aplicables.

En casos de control pleno de la sociedad por otra entidad o empresa

Las mismas razones que se han detallado en los párrafos anteriores pueden ser desarrollados en casos, no solamente de concentración empresarial vertical, sino

también horizontal. De este modo, lo expuesto se podría generar solamente en casos de filial o subsidiaria, sino también en casos de entidades hermanas.

En tal aspecto, se desarrollaría no solo a las empresas dependientes de otra, controlando sus propias decisiones, sino también, en casos de asociaciones formalmente diferenciadas, pero, en las que una tercera persona jurídica controla de manera económica y legal a otra, caso por ejemplo de un Holding.

La vinculación empresarial subordinada debe ser una de las características indispensable para que se genere el allanamiento de la persona jurídica. Ella implica realmente la procedencia de dos partes: El sujeto dominante y la asociación dominada; en ese sentido, aquellas partes tienen un nexo de dominación-dependencia direccionada y unificada.

Tal dominación debe emplazarse para realizar un acto indebido, para perpetrar la falta contra una norma o deber legal, o acciones injustas en contravención de derechos de un afectado.

En caso de infracapitalización

La infracapitalización se evidencia en los casos donde existe una desproporción entre el riesgo inherente a la actividad propia de la empresa y el capital social que tienen.

De manera probable, las materias en las cuales un juez está más dispuesto aplicar esta teoría son en los casos donde existe una responsabilidad extracontractual, derecho laboral, familia y sucesiones, esto es por su propia natural, quien, en gran medida, protegen la relación jurídica. En ese sentido, todo caso donde se presente a la persona humana como un ser impredecible, la lista no podría tener un carácter cerrado.

Como ya se ha detallado, Según BOLDO (1993), determina que la doctrina “y sus presupuestos para la aplicación son los siguientes:

- Por un lado, la sociedad debe ser dominada por otra persona física o jurídica (sea o no sea socia)
- Debe producirse una situación que cause un perjuicio a terceros o un fraude a la ley.
- Se ha de respetar en todo caso el llamado principio de subsidiariedad” (p.36)

En todo caso, deben hacer algunos supuestos prioritarios en los cuales se puede realizar la propuesta, en ese aspecto, se menciona algunos supuestos aglutinadores:

- Abuso de derecho: Personalidad jurídica, consecuencias de la personería misma, responsabilidad limitada de quienes la componen.
- Fraude contra la ley
- Eludir la norma legal o de orden público
- Eludir alguna obligación, de naturaleza contractual.
- Vulneración de derechos.

CRITERIOS PARA SU APLICACIÓN

Existen varias razones que hacen posible el desarrollo de la presente teoría, específicamente en los procesos de confusión de patrimonios y de control pleno de una determinada compañía. En este contexto se cita a Díaz (1998):

Existen factores de conexión de imagen, como los de denominación idéntica o simplemente parecida, rótulo del establecimiento, anuncio como sucursal, apariencias

frente a terceros, expresiones globalizadoras, factores de conexión económicos, como la participación conjunta en la administración, pertenencia a un mismo holding, ingresos cruzados en cuentas corrientes, contratación de pólizas de seguro sobre daños del otro; factores de conexión de conducta, como la inactividad o inoperancia del consejo de administración, falta de contabilidad independiente, adopción de decisiones por otro, actuación por cuenta de ambos: factores de personal, como la sucesión de vínculos laborales; factores de ubicación, celebración de consejos y realización de actos en el mismo domicilio; factores de comportamiento procesal, como la aportación de documentos perteneciente al otro, aceptación sin protesta de emplazamientos y requerimientos, como algunos ejemplos (p.367)

EFFECTO DEL LEVANTAMIENTO DEL VELO JURÍDICO

Un primer momento debe tenerse en consideración que la acción de generar el levantamiento del velo, afecta el acto impugnado en concreto, por lo que cabe determinar que levantar el velo de una determinada persona jurídica no incide en la liquidación de la sociedad, sino en las siguientes consecuencias:

- **Desestimación de la responsabilidad limitada:** En ese primer caso no se afecta a la personalidad jurídica que adquiere la sociedad, lo que en sí ocurre el proceso de desestimación, en la responsabilidad de la sociedad. De lo antedicho es adaptable solo a los casos donde los socios no adquieren responsabilidad limitada. Sería no preciso que se considere este caso en las de características colectivas.
- **Inoponibilidad de la Personalidad Jurídica:** Es lo mismo detallar que se trata de la inoponibilidad de la limitación de la responsabilidad.

En este caso, no se deja de lado la diferencia propia entre los sujetos de derecho, sino que, es simplemente inoponible. En ese sentido, la subjetividad es inválida en el caso concreto, imputándose directamente los efectos a los socios. En sentido estricto, lo inoponible no es la personalidad sino la subjetividad, la cual implica la diferencia entre sujetos.

PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD

El presente principio viene a significar según Boldo (1993)

La doctrina del levantamiento jurídico del velo jurídico ha de ser aplicado como última ratio, solo cuando el caso no puede ser resuelto mediante otras instituciones como la simulación, la doctrina de los actos propios, etc. Esta es la idea que se deduce el estudio del derecho comparado y de la mayor parte de la doctrina patria: el carácter excepcional del levantamiento del velo (p.62)

LEGISLACIÓN NACIONAL VIGENTE.

Respecto al ámbito del derecho civil y comercial, en la actualidad no se ha encontrado alguna ley o normatividad que incida en el desarrollo de la doctrina del levantamiento del velo jurídico. Dejar pasar o implementar como opción legislativa de la persona jurídica como ente de imputación autónoma, es improbable desde nuestra legislación, por lo cual, este nuevo enfoque teórico dentro del código civil es parte de una discusión y novedoso respectivamente.

Cabe precisar, que en nuestro ordenamiento jurídico civil se encuentra como como poder, la obtención igual de beneficios a través de figuras como el abuso contra el derecho y defraudación a la ley. Estas dos aptitudes van a permitir una

indemnización, de manera directa, por parte del sujeto que ocasionó el daño o abuso de su posición.

Frente al desarrollo del abuso de la persona jurídica, la indagadora generó como instrumento de recolección de datos a la entrevista, quien se aplicó a un conjunto de abogados, resaltando las principales respuestas sobre el tema de las posibles soluciones legales, quien la indagadora resalta a la teoría del VELO JURÍDICO O SOCIETARIO para poder evidenciar su propuesta.

1. Ante los diversos actos ilícitos que se han presentado en la conformación de sociedades anónimas ¿considera que una solución efectiva es el levantamiento del velo societario?

Entrevistado 1: determina que es uno de los mecanismos que pueden tratar las irregularidades dentro de la conformación y gestión dentro de una sociedad anónima. Es una de las figuras que tiende a detener algún tipo de fraude.

Entrevistado 2: Se refiere que para que se aplique tal alternativa como solución, también debe agregarse o modificarse la Ley general de sociedades, puesto que debe esclarecer la responsabilidad propia de socios y accionistas para no caer justamente en actos de corrupción.

Entrevistado 3: Incidiendo en el tema de estudio, refiere que es necesidad que se aplique tal figura jurídica, puesto que al descubrir o “levantar” el velo protector de la sociedad, incide en describir o evidenciar actos fraudulentos.

Entrevistado 4: por último, se Indica que es una solución efectiva tal figura ya que es un medio para prevenir la intención y proceso de tipos de fraudes societarios.

2. ¿Considera que hay otros medios para tratar de sustituir al LVJ para reducir los actos ilícitos o abuso de la personalidad jurídica en las sociedades anónimas?

Entrevistado 1: Detalla que, en nuestro contexto, hay normas relativas que bien pueden ayudar a prevenir actos irresponsables por parte de los socios, no obstante, el mecanismo o aptitud del velo jurídico ayuda en gran medida a contrarrestar algún abuso o fraude societario.

Entrevistado 2: Revela que la figura del levantamiento del velo societario es la más adecuada, aun existiendo otras o tratar de modificarlos, en detalle este mecanismo tiende en todo momento a concretizar las sanciones para los sujetos que violentan la Ley.

Entrevistado 3: Expresa que existen mecanismos que rigen y van en contra de los fraudes contra la ley, ellos se encuentran en los contratos, cartas fianza, etc; no obstante, la aplicación del levantamiento del velo societario se ve como el más efectivo y adecuado.

Entrevistado 4: se contrapone a la interrogante, por lo que la figura más precisa en los casos citados en la estudiada. Existen mecanismos legales, pero la garantía y eficacia que ofrece el levantamiento del velo jurídico, es la más idónea en los casos de fraudes en una sociedad.

3. ¿Considera que existe seguridad jurídica suficiente para proteger los derechos de los accionistas o de los terceros ante sucesos donde se evidencia fraude contra la ley o abuso de personalidad jurídica en la sociedad?

Entrevistado 1: La magistratura debe contar con leyes para estos casos que pasan en gran mayoría, donde se evidencia que uno o algunos de los sujetos causa daño a representación de la sociedad, no obstante, no se cuenta con alguna seguridad jurídica para el resto de accionistas.

Entrevistado 2: Se determina que, en la actualidad, no existe alguna normativa o fundamento que vele por esta seguridad jurídica o que lleve un debido proceso ante hechos que se cometen por terceros, en ese sentido, es muy recomendable la aplicación del LVS.

Entrevistado 3: se determina que no existen mecanismos adecuados para prevenir lo que se ha interrogado, debe existir figuras legislativas para tratar de velar por los derechos de los demás que componen la sociedad.

Entrevistado 4: La corrupción es planeada e imperante desde un principio, por lo que es cuestión de contar con buenas herramientas legales y preparación de los letrados para solucionar conflictos de sociedades.

4. ¿Qué se lograría con el desarrollo o aplicación del levantamiento del velo jurídico?

Entrevistado 1: Se lograría alguna seguridad jurídica para los socios que conforman una sociedad, de la misma forma también tendrían repercusiones en la no creación de compañías fraudulentas.

Entrevistado 2: Ante el desarrollo de este mecanismo puede describir los miembros que generaron actos antijurídicos.

Entrevistado 3: Se generaría también una utilidad práctica, sobre todo para los casos que tengan la misma índole conflictiva, además puede ser aplicación por parte de un juez con interés legítimo.

Entrevistado 4: Se determina que tras el fraude que se realiza en las sociedades, resulta necesario la aplicación del levantamiento del velo societario, por lo que es posible que, cuando se emplee la normativa presente para evitar supuestos jurídicos y estar relacionados siempre con principios de buena fe, equidad y justicia material como corresponde.

5. ¿Considera que es de necesidad prioritaria designar una norma jurídica que regule el implemento de la figura del velo societario?

Entrevistado 1: Es de necesidad que se implemente una ley o norma para trate sobre estos mecanismos, puesto que trae una solución legal efectiva para que se actúe de manera eficaz en temas de fraude societario, sería incluso una guía en el código civil a futuro.

Entrevistado 2: Se estima que es necesario, puesto que se vería los parámetros para aquellas personas que crean sociedades para fines ilícitos, de la misma manera los operadores jurídicos van a tener en cuenta un mecanismo más para generar justificación de manera oportuna.

Entrevistado 3: Se considera que si es necesario la creación o regulación de una ley que trate sobre este tema, puesto que no hay herramientas legales suficientes o que traten de manera directa el desarrollo del tema.

Entrevistado 4: Se señala que la creación o solución legal sobre la regulación del levantamiento del velo jurídico, tendría repercusión en temas de fraude contra la

ley o abuso de la personalidad jurídica, por lo que sería conveniente tenerla en nuestro ordenamiento.

Proyecto de Ley

PROPUESTA DE UNA LEY SOBRE EL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA

Los legisladores de nuestra República, en el derecho que poseen sobre la iniciativa legislativa que le faculta el artículo 107 de nuestra norma magna, en relación al artículo 75 del reglamento propio del hemiciclo de la república, presentan la siguiente propuesta:

Considerando:

Que, nuestra carta magna de 1993 determina en el artículo 59 las libertades sobre la empresa, comercio e industria, y que en su propio desarrollo no debe ser de característica lesiva en base a la moralidad, salubridad ni seguridad pública.

Que, en base a la iniciativa privada es basada en la libertad, quien está caracterizada por ejercerse en una economía social de mercado, tal como está corroborado en el artículo 58 de nuestra norma suprema.

Que, el tema de la personalidad jurídica y el beneficio del accionista respecto a la limitación de su responsabilidad cuando genera un aporte económico incide a que pueda desarrollarse la utilidad indebida de la compañía en perjuicio de terceros que tienen un nexo con la misma ya sea de forma contractual o de cualquier índole. Este abuso ha generado una falsa ideología de regular de manera igualitaria el tratamiento de las personas jurídicas con un sujeto natural o físico.

Que, los sujetos naturales o físicos, generan o emplean acciones ilícitas, para lo cual emplean a la persona jurídica para no ser penados.

Que en nuestro ordenamiento jurídico debe generarse la implementación sobre las medidas para frenar el abuso de la personalidad jurídica asociativa, con la finalidad que todas las empresas desarrollen sus actividades acorde a un marco legal y sean sancionadas.

Por cuanto:

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA

Ha dado la ley siguiente:

Ley sobre el abuso de la personalidad jurídica societaria

Artículo 1º. -Objeto

Se tiene como objeto establecer un marco legal sobre el abuso de la personalidad jurídica de asociación, con la finalidad de que las empresas que encubren algún tipo de acción que atente contra la ley, sea efectivamente sancionada.

Artículo 2.- Definiciones

Para efectos, entiéndase lo detallado:

-ABUSO: Se tiene como principal concepto sobre este término, a cualquier acción que se realiza fuera de los trazos establecidos por una norma o razón, además proviene de la justifica, leyes, aquellos intereses legítimos. En ese aspecto, se entiende también por este concepto, el hecho de emplear un poder, o una facultad para realizarse de mala manera y con un fin diferente a lo establecido.

-PERSONALIDAD JURÍDICA: Es aquella aptitud abstracta que tiene, en específico una empresa, para que adquiera deberes, así mismo retirar obligaciones por

su propia condición, y es independiente de los derechos y obligaciones de quienes de los accionistas.

-ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA: Se conceptualiza como una rectificación jurídica mediante el cual tiene como resultado prescindir de una forma societaria que haya recubierto un conjunto de sujetos y bienes, negando su propia existencia de autonomía como sujeto de derecho frente a una situación normativa específica.

-TEORIA DEL LEVANTAMIENTO DEL VELO SOCIETARIO: Es aquella propuesta o teoría que tiene como objetivo principal, quitar a la persona jurídica que se crea su propia vestidura formal, para corroborar que es lo que se encuentra escondido o encubierto, por lo cual es de necesidad analizarla mediante razonamientos jurídicos.,

Artículo 3°. -Casos de aplicación

Respecto a los casos de aplicación, puede ser desarrollada por el juez, quien, en algún caso o proceso de abuso de personalidad jurídica, puede desechar esta aptitud abstracta, y si fuera en el proceso, puede gestionar la responsabilidad de quienes la componen, sin perjuicio de aquellos actos a que hubiere lugar.

El acto de la sociedad que tiende a cubrir fines fuera de la ley, tiende a constituir un recurso para ir en contra del ordenamiento jurídico, de la misma manera, del orden público o buena fe, incluso tiende afectar derechos de tercero, por lo cual se le imputará a quienes realizaron tales acciones por causar perjuicios.

Artículo 4°. -Presupuestos para aplicar la teoría del levantamiento del velo jurídico.

Entre las principales supuestas para el desarrollo de la misma se tiene:

- En el aspecto de desconocimiento de patrimonio entre la misma asociación con los que la integran.
- En el aspecto del control de la sociedad por otra empresa respectivamente.
- En el aspecto de encontrar un aumento monetario o infra capitalización.
- Para desarrollar todo lo previsto, debe tenerse en consideración el principio de subsidiariedad y debe generarse algunos actos que produzcan perjuicios a terceros o ir en contra de la ley.

Artículo 5°. -Personas que pueden iniciar una demanda

Tienen toda facultad de generar una demanda sobre el levantamiento del velo jurídico, aquellas personas que fundamenten un derecho contra una empresa o contra quienes la componen. La demanda deberá estar dirigida para ir en contra de efecto conjunto, produciendo la figura jurídica del litisconsorcio.

Artículo 6°. -Personas a quienes no afectaría

Esta figura estudiada no puede producirse contra todos los accionistas que integran una empresa, sino que sus propios actos van a recaer sobre aquellos que, con sus hechos u omisiones, hayan cooperado a que se realice la situación de ir en contra de la ley mediante un aspecto empresarial.

Artículo 7º. - Vía procedimental

Vía proceso de conocimiento

Artículo 8.- Efectos de una demanda fraudulenta.

Respecto a los que una demanda les perjudique una solicitud que se declara infundada respecto a la figura del levantamiento del velo jurídico, tiene los medios adecuados para solicitar la indemnización de los daños que esta puede causar.

Artículo 9.- Responsabilidad de los Magistrados.

Los magistrados que desarrollen estos medios, sin que tenga algún tipo de convención de que es el más idóneo, o que no haya o tengan con indicios que realicen su aplicación para intentar la solución de un caso de fraude contra la ley, serían sancionados.

EXPOSICIÓN DE MOTIVOS

Cada día se presentan en mayor índice la evasión de los actos legales, contractuales o extracontractuales, empleando como base la subjetividad independiente con la que cuentan las personas jurídicas, en específico, las sociedades de materia comercial. Así como las reglas que le son materia de aplicación, por constituir un centro de imputación de consecuencias jurídicas diferente de los actores que la componen. De este modo, la figura de las asociaciones, ha sido empleado como medio para generar acciones antijurídicas en beneficio de quienes la integran y en perjuicio de terceros exactamente.

Nuestra sociedad está teniendo cambios con una temporalidad incierta, y son justamente estos cambios que no tienden a predecir los comportamientos o conductas de los actores económicos.

Uno de los principales temas en sociedad que ha ido cambiando significativamente en el tiempo histórico de las compañías por acciones, ha sido sin dudar, el de la figura sobre el abuso del derecho por medio de la persona jurídica.

En el artículo 103 de nuestra norma, determina en su último párrafo que “La constitución no tiende a defender o amparar cualquier abuso del derecho”, en ese aspecto, todo lo descrito que el ejercicio del abuso del derecho es reciente, puesto que se ha incorporado en la carta magna a partir del año de 1993.

Sin embargo, tras lo descrito, en nuestro ordenamiento jurídico, no se cuenta con un medio o vía procesal que sea importante para justamente reconocer los perjuicios señalados, específicamente, como aquellos daños causados con efectos continuos por el desarrollo de lo sobresaliente al derecho.

Muchos de los sujetos naturales emplean a las empresas con la finalidad de ejercer sus actos que van en contra de la ley y que evaden ser sancionados, es por ello que es de necesidad establecer o crear presupuestos normativos para que se configure la teoría estudiada, así como establecer un conjunto de resoluciones jurídicas frente al abuso de la personalidad jurídica como tal.

En los actos abusivos que genera esta aptitud abstracta en materia jurídica, el instrumento de mayor utilidad es la sociedad anónima, atendiendo respecto al compromiso de los accionistas y al posible apartamiento entre ellos mismos y

administradores, así como la habilidad de circulación que es particularidad de las mismas acciones.

El tipo de sociedad anónima es el modelo moderno de los tipos societarios en materia mercantil; sus significativas particularidades, antes referenciadas, permiten utilizarla para generar los mayores riesgos que son propios de la industria.

En consecuencia, de manera lamentable la creación de una persona jurídica o las acciones que se ejercen mediante ésta, son reiteradas veces afectados de una forma fraudulenta, lo cual, ha determinado un producto encubierto por la discrepancia subjetiva que se ha publicado, y que existía como intangible entre la entidad asociativa y sus miembros, en ese aspecto, se refiere al hermetismo de la empresa y sus ventajas que ofrece al provenir de la separación patrimonial.

Se puede concluir que la personalidad jurídica es una de las resoluciones legales que puede ser efectiva para resolver problemas donde se evidencia una afectación contra la ley, puesto que posee una naturaleza especial para vislumbrar y dismantelar una vinculación empresarial ilícita.

Como se deduce, es finalidad propia del derecho y de sus propios operadores regular aquellas acciones que se evidencian en un contexto de la sociedad, creando medios adecuados para la solución pronta de conflictos, por lo que en este caso específico, se pretende dilucidar como fundada la presente teoría y como serían sus aplicaciones respectivamente, además cuales supuestos que no se apliquen a algunas particularidades que son atribuidas a la empresa, como la separación subjetiva y patrimonial de quienes la componen.

Efecto de la vigencia de la norma sobre la legislación nacional

La ley elaborada tendrá como incidencia incorporar una nueva normativa que es complementario a lo civil, societario, etc., sobre el cual tratará exclusivamente sobre la personalidad jurídica.

Análisis costo beneficio

La presente propuesta no va a originar gastos hacia el estado, puesto que es una doctrina que va a permitir el buen funcionamiento y gestión de una persona jurídica.

Capítulo IV: Discusión de resultados

En el presente capítulo de investigación, la indagadora discutirá los hallazgos que se obtuvieron a partir del desarrollo de los objetivos de la investigación, proveniente de lo teórico y práctico correspondiente, por lo que se determina lo siguiente:

Respecto al objetivo general planteado por la indagadora: Determinar si existen soluciones legales frente al Abuso de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú, se concluyó que sí existen ciertas formulas normativas como solución para hacer frente a las sociedades que se crean como fachada fraudulentas, la cual un proyecto de ley traería múltiples beneficios, como la garantía del buen desarrollo de los intereses del mercado, de los socios, acreedores o terceros de manera individual.

Estos resultados concuerdan con el análisis de Carrión (2020) quien en su indagación sostuvo que la propuesta de una ley creada y aprobada por una institución legislativa, generará que los actos que realicen los integrantes de sociedades anónimas limiten su responsabilidad jurídica, además da potestad para proponer un proceso coactivo en contra de acciones ilícitas en el tema referenciado. De la misma forma se relaciona con los hallazgos de Guzmán (2020), quien en su tesis científica determino que la existencia de esta figura jurídica por medio de una ley, incide en generar una justicia jurídica efectiva, puesto que su codificación va a generar contraposiciones fuera de lo legal y primaria de manera directa en un estado de derecho.

En base al primer objetivo específico de la investigación: Analizar los grados de responsabilidad de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú, la investigadora concluye que en gran parte se emplea esta aptitud abstracta para crearse sociedades con fines lícitos,

puesto que las deudas y obligaciones se limitan siempre al patrimonio propio de la empresa que se crea.

Estos resultados son compartidos por Ortiz y Gómez (2018), quien refiere que por la responsabilidad que poseen los socios de una determinada sociedad, se ha evidenciado la creación de empresas encaminadas a defraudar a la ley por medio de intereses de terceros. De la misma manera tiene el mismo pensamiento Seoane (2017), quien refiere que debe aplicarse la teoría del levantamiento del velo como mecanismo impeditivo de la elusión de la Responsabilidad Civil de los socios, puesto que se evidencia el incremento de personas jurídicas para cometer actos ilícitos en diversos contextos de España

Respecto al segundo objetivo de investigación planteada por la investigadora, Analizar el abuso de la personalidad Jurídica societaria en el Perú, se ha determinado según el criterio de los entrevistados que existe una gran índice sobre el mal empleo de la personalidad jurídica en nuestro Perú, puesto que terceros siempre inciden en cometer actos que pretenden a burlar el ordenamiento jurídico, de la misma manera no se ha encontrado o probablemente encontrado, alguna norma que incida en el desarrollo de la doctrina del levantamiento jurídica como resultado propio del abuso de la personalidad jurídica, por lo que la magistratura debe contar con leyes para resolver estos casos.

Éstos resultados tienen una relación con el análisis de Alcantara (2018) quien refiere que en nuestro país existe un gran abuso de la personalidad jurídica por parte de terceros, por lo que la aplicación de velo societario está generado a evitar justamente estos conflictos, específicamente de los socios para crearla empresas con fines corruptos.

Finalmente, en base al tercer objetivo específico, la investigadora genera su aporte científico por medio de un proyecto Ley, que sirve justamente para desarrollar la teoría del velo jurídico y transformar la realidad problemática descrita.

Conclusiones

PRIMERA: En base al primer objetivo específico que la indagadora se desarrolló en su trabajo científico, se concluye que unos de los principales grados de responsabilidad, es lo relativo a las acciones de los sujetos, quien pertenecen o son representantes de la sociedad, se imputan a ésta y no a los órganos en cuanto personas físicas, de la misma manera su responsabilidad limitada permite reunir grandes capitales que los hombres de manera individual no poseen, además facilitaban las empresas audaces y riesgosas, pues sus componentes podían afrontar con tranquilidad de que el fracaso no suponía la ruina de todo su patrimonio, sino de su aporte social. Además, se tiene que, por la misma responsabilidad, la actividad de una sociedad se volvería ineficiente, riesgosa y costosa, no solo en relaciones internas sino también externas.

SEGUNDA: En base al segundo objetivo específico, que la indagadora desarrolló en su trabajo científico, se concluye que existe un gran índice sobre el mal empleo de la personalidad jurídica en nuestro Perú, por lo que, dentro del aspecto del derecho o ámbito privado, en el cual se incluye al derecho Civil y Comercial, no se ha encontrado alguna norma que incida en el desarrollo de la doctrina del levantamiento jurídica como resultado propio del abuso de la personalidad jurídica. Dejar de lado la opción normativa de la persona jurídica como sujeto de imputación autónoma, y de ser su característica como ente de responsabilidad limitada, es casi improbable que desde nuestro ordenamiento jurídico sea desarrollado, por ello viene siendo materia de discusión, en ese aspecto, la indagadora se motivó a que se analice el presente tema de estudio.

TERCERA: En base al tercer objetivo específico que la indagadora desarrolló en su trabajo científico, se concluye que el levantamiento de la personalidad jurídica es una solución legal a conflictos donde se haya cometido abuso de las formas de organización de

personas jurídicas, por lo que la investigadora creyó conveniente aplicarla como propuesta de solución legal en el tema de estudio.

CUARTA: En base al objetivo general que la indagadora planteó en su trabajo científico, se concluyó que si existen soluciones legales frente al Abuso de la Personalidad Jurídica societaria en el Perú, teniendo como base la elaboración de un proyecto de ley como fuente propia, sugerido en el tercer objetivo específico.

Recomendaciones

PRIMERA: La indagadora recomienda aplicar la solución legal elaborada por su propia autoría, es decir, presentar y aprobar el proyecto de ley el cual tiene como objetivo proteger los intereses del mercado, de los socios, acreedores y terceros de manera particular.

SEGUNDA: Se tiene como segunda recomendación a los especialistas en la materia, darle el interés o importancia a la teoría del levantamiento del velo jurídico como fuente de discusión y aplicación para tratar el tema de estudio, puesto que es una solución óptima para hacer frente al abuso y fraude que cometen diversas asociaciones en nuestro país.

TERCERA: Se recomienda que el desarrollo y resultados de la presente tesis sean motivo de propuesta en los distintos ambientes jurídicos y reamas del derecho para buscar su adaptación en la normatividad peruana como en la realidad socio jurídica.

CUARTA: Se recomienda al magistrado aplicar la teoría del levantamiento jurídico, pues es el único que tiene la prerrogativa de aplicarla, pues al realizarlo se contaría ya con una normativa especial que regularice los abusos y fraudes que se cometen en la integración de una sociedad con fines que van en contra del derecho.

Referencias bibliográficas

- Alcantara, M. (2018). *Tratamiento de la doctrina del levantamiento del velo societario ante el fraude y abuso de la personalidad jurídica de las sociedades anónimas. [tesis de posgrado]*. Universidad César Vallejo.
https://repositorio.ucv.edu.pe/bitstream/handle/20.500.12692/54914/Alcantara_BMC-SD.pdf?sequence=1&isAllowed=y.
- Boldo roda, C. c. (1998). “Título preliminar de la ley de marco del empresariado”. Ius et Paxi Revista de la Facultad de Derecho y CCPP de la Universidad de Lima, No 29.
- Borda, G. (1996). *Tratado de Derecho Civil. Parte General, T. I, 11ª ed.* Abeledo-Perrot, Buenos Aires.
- Cabanellas de las cuevas, Guillermo. (1994) *Derecho Societario – Parte General – La Personalidad Jurídica Societaria*. T.III. 1 ed. Buenos Aires – Argentina.: editorial Heliasta S.R.L.
- Cañaveral, L. (2005). *El levantamiento del velo corporativo en Colombia. [tesis de pregrado]*. Universidad de los Andes.
- Carrión, I. (2020). *Levantamiento del velo societario en la jurisdicción coactiva. [tesis de posgrado]*. Universidad de los Hemisferio.
http://dspace.uhemisferios.edu.ec:8080/xmlui/bitstream/handle/123456789/1219/TRABAJO%20DE%20TITULACION_CARRION%20RUBIO%20MATEO.pdf?sequence=1&isAllowed=y.

- Casaretto, M. M. (2000) “El abuso de formas societarias en detrimento de derechos conyugales y hereditarios”. Revista notarial. Colegio de escribanos. Provincia de Buenos Aires. No 935. pp. 139-163.
- Dobson, J. (1985). *El abuso de la personalidad jurídica en el Derecho Privado*. Edición. Edit. De Palma. Buenos Aires, Argentina 1985.
- Echaiz moreno, D. (2000) “Los de empresa en el Perú. Análisis y propuestas para una legislación integral”. Gaceta Jurídica. Lima: Gaceta Jurídica Editores., Tomo 82-B.
- Espinoza a espinoza, J. (1995) . “Una aplicación de los Abusos de Derecho en la experiencia jurídica: el problema del abuso de la personalidad jurídica”. Revista Gaceta Jurídica. T. 17.
- Fernández Sessarego, C. (1998). Apuntes sobre el abuso de la personalidad jurídica. Revista de derecho privado y comunitario-abuso del derecho. N° 16, Buenos aires.
- Guzmán, P. (2020). *La doctrina del "levantamiento del velo". Aspectos principales, utilidad y su posible codificación. [tesis de posgrado]*. Universidad de Málaga. <https://riuma.uma.es/xmlui/handle/10630/19634>.
- Hernández, R. (1997). Sujetos jurídicos, capacidad y personalidad jurídica. Revista Persona y derecho. N° 36, Madrid: Universidad de Navarra.
- Hernández, R. (2018). *Metodología de la investigación científica*. McGraw Hill.
- Hernández, R., Fernández , C., & Baptista, P. (2014). *Metodología de la Investigación Científica. 6° Edición*. McGRAW-HILL / INTERAMERICANA EDITORES, S.A. DE C.V.

Laura, J. (2018). *El levantamiento del Velo Societario, Lima 2017. [tesis de pregrado]*.

Universidad Privada Telesup.

<https://repositorio.utelesup.edu.pe/bitstream/UTELESUP/306/1/LAURA%20FERRON%20JUAN%20LUIS.pdf>.

Morales, J. (2016). *Abuso de la responsabilidad limitada y utilización fraudulenta de la autonomía formal de la persona jurídica para evitar el cumplimiento de la obligación tributaria. Desestimación de la personalidad jurídica en materia tributaria. [tesis de posgrado]*. Universidad Nacional de Piura.

<https://repositorio.unp.edu.pe/bitstream/handle/UNP/609/DER-MOR-SOT.pdf?sequence=1&isAllowed=y>.

Ortiz, D., & Gómez, M. (2018). *Levantamiento del velo corporativa: Evolución y aplicación en el campo jurídico colombia. [tesis de pregrado]*. Universidad de Colombia. <http://142.93.18.15:8080/jspui/handle/123456789/6>.

Pangol, A., & Herdoíza, E. (2021). *The corporate veil in the execution of the labor obligations. [artículo científico]*. Universidad Tecnológica Indoamérica.

http://scielo.sld.cu/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S2218-36202021000400183.

Sherick, R.C. (S.F.). *Apariencia y Realidad en las Sociedades Mercantiles: El abuso del Derecho por medio de la persona Jurídica*. Traducido por José Puig Brutan. Barcelona – España. Ediciones Ariel.

Seoane, J. (2017). *El levantamiento del velo como mecanismo impeditivo de la elusión de la Responsabilidad Civil. [artículo científico]*. Audiencia provincial de la Coruña.

Toledo, O., & Araujo, T. (2017). EL levantamiento del velo societario en el proceso laboral peruano y el derecho comparado. *vii congreso nacional de derecho del*

trabajo y de la seguridad social. <https://www.sptss.org.pe/wp-content/uploads/2021/10/VIII-Congreso-Nacional-Chiclayo-oct-2018-365-381.pdf>.

Vidal, F. (1986). La cuestión de la personalidad jurídica de la empresa". *Revista Iuris Dictio*. Año 01. N° 02, Lima-Perú.

Villar, R. (2020). *Las problemáticas suscitadas en el seno de la persona jurídica y la intervención del Levantamiento del Velo Societario en la empresa nacional. [tesis de posgrado]*. Universidad Autónoma del Perú.
<http://201.234.119.250/index.php/AJP/article/view/229/196>.

Walde, V. (1996). Algunos conceptos sobre la personalidad jurídica de la Sociedad Comercial. *Revista Iuris Dictio*. Año 01. N° 02, Lima-Perú.

Anexos

CONSTANCIA DE APROBACIÓN DE ORIGINALIDAD DE TESIS

Yo, **Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano**, Docente¹/Asesor de tesis²/Revisor del trabajo de investigación³, del (los) estudiante(s).

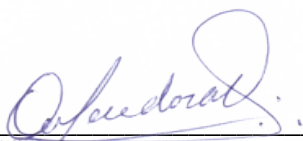
- **Mg. Ana Alejandra Ramos Gonzales**

Titulada: **“Soluciones legales frente al abuso de la personalidad jurídica societaria en el Perú”**.

LAMBAYEQUE 2022, luego de la revisión exhaustiva del documento constato que la misma tiene un índice de similitud de **19%** verificable en el reporte de similitud del programa Turnitin.

El suscrito analizó dicho reporte y concluyó que cada una de las coincidencias detectadas no constituyen plagio. A mi leal saber y entender la tesis cumple con todas las normas para el uso de citas y referencias establecidas por la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo.

Lambayeque, 15 de setiembre de 2022.



Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
Asesor

Se adjunta:

- Resumen del Reporte (Con porcentaje y parámetros de configuración)
- Recibo digital.

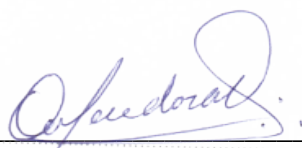
SOLUCIONES LEGALES FRENTE AL ABUSO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA EN EL PERÚ

INFORME DE ORIGINALIDAD

19%	15%	0%	17%
INDICE DE SIMILITUD	FUENTES DE INTERNET	PUBLICACIONES	TRABAJOS DEL ESTUDIANTE

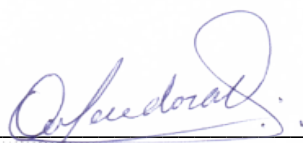
FUENTES PRIMARIAS

1	Submitted to Universidad de Lima Trabajo del estudiante	12%
2	revistas.pucp.edu.pe Fuente de Internet	1%
3	Submitted to Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo Trabajo del estudiante	1%
4	biblioteca.usac.edu.gt Fuente de Internet	1%
5	myslide.es Fuente de Internet	1%
6	idoc.pub Fuente de Internet	1%
7	www.asesor.com.pe Fuente de Internet	<1%
8	ri.ufg.edu.sv Fuente de Internet	<1%



Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
Asesor

9	repositorio.ucv.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
10	repositorio.unprg.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
11	repositorio.unheval.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
12	es.slideshare.net Fuente de Internet	<1 %
13	ri.ues.edu.sv Fuente de Internet	<1 %
14	Submitted to Universidad del Istmo de Panamá Trabajo del estudiante	<1 %
15	hdl.handle.net Fuente de Internet	<1 %
16	renatiqa.sunedu.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
17	dspace.uniandes.edu.ec Fuente de Internet	<1 %
18	pt.scribd.com Fuente de Internet	<1 %
19	www.coursehero.com Fuente de Internet	<1 %



Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
Asesor



Recibo digital

Este recibo confirma que su trabajo ha sido recibido por Turnitin. A continuación podrá ver la información del recibo con respecto a su entrega.

La primera página de tus entregas se muestra abajo.

Autor de la entrega: Ana Alejandra Ramos Gonzales
Título del ejercicio: Tesis Pre grado
Título de la entrega: SOLUCIONES LEGALES FRENTE AL ABUSO DE LA PERSONALID...
Nombre del archivo: INFORME_FINAL_-_RAMOS_GONZALES_ANA.docx
Tamaño del archivo: 356.46K
Total páginas: 97
Total de palabras: 17,418
Total de caracteres: 95,253
Fecha de entrega: 01-may.-2022 12:31p. m. (UTC-0500)
Identificador de la entre... 1825325501

UNIVERSIDAD NACIONAL PEDRO RUIZ GALLO
ESCUELA DE POSGRADO
DOCTORADO EN DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA



TESIS
SOLUCIONES LEGALES FRENTE AL ABUSO DE LA
PERSONALIDAD JURÍDICA SOCIETARIA EN EL PERÚ

Investigador:
Mg. ANA RAMOS GONZALES
Asesor:
Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
2022

Derechos de autor 2022 Turnitin. Todos los derechos reservados.

Dr. Oswaldo Mendoza Otiniano
Asesor