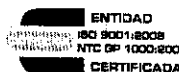




NIT.899.999.055-4

**PROSPERIDAD
PARA TODOS**



Para contestar cite:

Radicado MT No.: 20131340286371



06-08-2013

Bogotá, D.C., 06-08-2013

Asunto: Transporte – Habilitación empresa de carga

Respetado Señor:

En atención a la solicitud enviada por usted mediante correo electrónico del 24 de junio de 2013, esta Oficina Asesora de Jurídica se pronuncia en los siguientes términos:

La Ley 336 de 1996, frente a la habilitación y los requisitos que se deben acreditar para obtenerla establece:

“Artículo 10.-Para los efectos de la presente ley se entiende por operador o empresa de transporte la persona natural o jurídica constituida como unidad de explotación económica permanente con los equipos, instalaciones y órganos de administración adecuados para efectuar el traslado de un lugar a otro de personas o cosas, o de unas y otras conjuntamente.

Parágrafo.-La constitución de la persona jurídica a que se refiere el presente artículo, no requerirá de autorización previa alguna por parte del Estado.

Artículo 11.-Las empresas interesadas en prestar el servicio público de transporte o constituidas para tal fin, deberán solicitar y obtener habilitación para operar.

La habilitación, para efectos de esta ley, es la autorización expedida por la autoridad competente en cada modo de transporte para la prestación del servicio público de transporte.

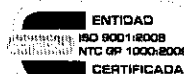
El Gobierno Nacional fijará las condiciones para el otorgamiento de la habilitación, en materia de organización y capacidad económica y técnica, igualmente, señalará los requisitos que deberán acreditar los operadores, tales como estados financieros debidamente certificados, demostración de la existencia del capital suscrito y pagado, y patrimonio bruto, comprobación del origen del capital aportado por los socios, propietarios o accionistas, propiedad, posesión o vinculación de equipos de transporte, factores de seguridad, ámbito de operación y necesidades del servicio.

Parágrafo .- El Gobierno Nacional tendrá 6 meses a partir de la vigencia de la presente ley, para reglamentar la habilitación de cada modo de transporte, y los prestadores del servicio público de transporte que se encuentren con licencia de



NIT.899.999.055-4

PROSPERIDAD PARA TODOS



Para contestar cite:

Radicado MT No.: 20131340286371



06-08-2013

funcionamiento tendrán 18 meses a partir de la reglamentación para acogerse a ella.

Artículo 12.- En desarrollo de lo establecido en el artículo anterior, para efectos de las condiciones sobre organización, deberán tenerse en cuenta, entre otros, la estructura establecida para la dirección y administración de la empresa, los sistemas de selección del recurso humano y la disponibilidad de las instalaciones adecuadas para su funcionamiento.

Para efectos de las condiciones de carácter técnico, se tendrán en cuenta, entre otras, la preparación especializada de quienes tengan a su cargo la administración y operación de la empresa así como los avances técnicos utilizados para la prestación del servicio.

Para efectos de las condiciones sobre seguridad se tendrán en cuenta, entre otras, la implantación de programas de reposición, revisión y mantenimiento de los equipos, los sistemas de abastecimiento de combustibles y los mecanismos de protección a los pasajeros y a la carga.

Para efectos de las condiciones relacionadas con la capacidad financiera y origen de los recursos, se tendrán en cuenta, entre otras, las últimas declaraciones de renta y los estados financieros actuales y anteriores debidamente certificadas, confrontando el capital pagado, patrimonio neto y bruto, los análisis financieros requeridos, así como las demás mecanismos establecidos por las disposiciones vigentes para verificar el origen del capital invertido.

Ahora bien, es preciso anotar que el servicio público de transporte terrestre automotor de carga se rige por el Decreto 173 de 2001, el cual contempla que la habilitación de una empresa en esta modalidad lleva implícita la autorización para prestar el servicio, la cual es indefinida mientras subsistan las condiciones exigidas y acreditadas para su otorgamiento. Cabe anotar que los artículos 10 y 13 de la citada disposición, establecen:

"Artículo 10. Habilitación. Las empresas legalmente constituidas, interesadas en prestar el Servicio Público de Transporte Terrestre Automotor de Carga, deberán solicitar y obtener habilitación para operar. La habilitación lleva implícita la autorización para la prestación del servicio público de transporte en esta modalidad.

La habilitación concedida autoriza a la empresa para prestar el servicio solamente en la modalidad solicitada. Si la empresa pretende prestar el servicio en una modalidad diferente, debe acreditar ante la autoridad competente de la nueva modalidad, los requisitos de habilitación exigidos.

Artículo 13. Requisitos. Para obtener la habilitación y la autorización para la prestación del Servicio Público de Transporte Terrestre Automotor de Carga, las empresas deberán acreditar los siguientes requisitos, que aseguren el cumplimiento del objetivo definido en el artículo 1 del presente decreto:



NIT.899.999.055-4

PROSPERIDAD PARA TODOS



Para contestar cite:

Radicado MT No.: 20131340286371



06-08-2013

(...)

9. Demostración de un capital pagado o patrimonio líquido, no inferior a 1.000 salarios mínimos mensuales legales vigentes (smmlv).

Las empresas podrán acogerse a las siguientes fechas y porcentajes para acreditar el capital pagado o patrimonio líquido:

A la fecha de solicitud de la habilitación: 70%

A marzo 31 de 2002: 85%

A marzo 31 de 2003: 100%

El salario mínimo mensual legal vigente a que se hace referencia corresponde al vigente al momento de cumplir el requisito.

El capital pagado o patrimonio líquido de las empresas asociativas del sector de la economía solidaria, será el precisada en la Legislación Cooperativa, Ley 79 de 1988 y las demás normas concordantes vigentes.

La habilitación para empresas nuevas no estará sujeta al análisis de los factores financieros, pero sí a la comprobación del pago del capital o patrimonio líquido exigido.

10. Duplicado al carbón de la consignación por pago de los derechos que se causen, debidamente registrado por lo entidad recaudadora.

PARÁGRAFO 1o. Las empresas que cuenten con revisor fiscal, podrán suplir los requisitos establecidos en los numerales 7, 8 y 9 de este artículo con una certificación suscrita por el representante legal, el contador y el revisor fiscal de la empresa, donde conste la existencia de las declaraciones de renta y de los estados financieros con sus notas y anexos, ajustados a las normas contables y tributarias, en los últimos dos (2) años y el cumplimiento del capital pagado o patrimonio líquido requerido. Con esta certificación deberá adjuntar copia de los Dictámenes e Informes y de las notas a los estados financieros presentados a la respectiva asamblea o junta de socios, durante los mismos años.

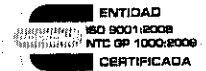
PARÁGRAFO 2o. Las empresas nuevas deberán acreditar el requisito establecido en el numeral 5 dentro de un término no superior a seis (6) meses, contados a partir de la ejecutoria de la resolución que le otorga la correspondiente habilitación, de lo contrario esta será revocada."

Cabe anotar frente a la naturaleza del capital que este "representa el conjunto de los aportes que los socios se abligan a llevar a la sociedad. Desde este punto de vista, el capital es el origen, la fuente, del propio patrimonio de la sociedad, que generalmente coincidirá con aquel en el momento de la celebración del contrato. Pero como el patrimonio es un elemento dinámico, que tiene una destinación de explotación para la obtención de los fines perseguidos a la celebración del contrato, esa igualdad o equivalencia desaparece en cuanto empieza la operación o actividad de la sociedad. El patrimonio está cambiando en cada uno de los instantes de la vida social como consecuencia de las diversas operaciones que se realicen. Se acrecentará con las ganancias y se disminuirá con las pérdidas. Por el



NIT.899.999.055-4

PROSPERIDAD PARA TODOS



Para contestar cite:

Radicado MT No.: 20131340286371



06-08-2013

contrario, el capital permanece inalterado.¹

En este orden de ideas, si bien el capital social hace parte del patrimonio social, este debe estar señalado desde el mismo momento de la constitución de la sociedad, toda vez que constituye como bien lo señala la doctrina la fuente del patrimonio social.

Así mismo, es necesario señalar que el patrimonio se compone de un "conjunto de bienes, derechos y obligaciones en cabeza de aquellas, el cual para efectos legales se encuentra conformado por una serie de conceptos que permiten su conformación contable"², los cuales constituirán un concepto separado del capital social una vez la sociedad entre en operación y garanticen la cifra estática del capital social.

En cuanto al patrimonio líquido es preciso señalar que este comprende, además del Capital Pagado, otros conceptos, entre ellos las Reservas (legal, estatutarias, voluntarias y para readquisición de acciones, etc.), Utilidades no repartidas, Revalorización Patrimonial, Superávit de capital, Superávit por Valorización de Inversiones, etc. En síntesis, el Patrimonio Líquido resulta de restar el Pasivo (todas las obligaciones) del total de Activas (bienes y derechos).

De lo anterior, se puede concluir:

- Las empresas que se encuentren habilitadas en una modalidad diferente a la inicialmente autorizada, deberán acreditar los requisitos establecidos en la modalidad que se pretende habilitar.
- Para efectos de obtener la habilitación en una modalidad diferente a la inicialmente autorizada, esta empresa será considerada como una empresa nueva.
- Teniendo en cuenta que las empresas que ya se encontraban habilitadas en otra modalidad se consideran nuevas en la modalidad en la que desean habilitarse, para efectos de la determinación del capital pagado o patrimonio líquido de las mismas no se tendrá en cuenta el capital pagado o patrimonio líquido que se acreditó para obtener la habilitación inicial, así las cosas a manera de ejemplo:

Si una empresa que cuenta con habilitación para prestar el servicio de transporte especial desea habilitarse para el transporte de carga, esta para efectos de acreditar los 1.000 salarios mínimos mensuales legales vigentes (smmlv) que se exigen para obtener la habilitación en esta última, no podrá tener en cuenta los trescientos (300) smmlv que acreditó para obtener la habilitación en transporte especial, toda vez que el capital pagado o patrimonio líquido para una u otra modalidad son independientes.

¹ Luis Carlos Neira Archila, Apuntaciones generales al derecho de sociedades, Ed. Temis, 2006

² Boletín Jurídico No 002 de 1998 de la Superintendencia de Sociedades



NIT.899.999.055-4

**PROSPERIDAD
PARA TODOS**



Para contestar cite:

Radicado MT No.: 20131340286371



06-08-2013

- Para acreditar la capacidad financiera y origen de los recursos, se tendrán en cuenta, entre otras, las últimas declaraciones de renta y los estados financieros actuales y anteriores debidamente certificados, confrontando el capital pagado, patrimonio neto y bruto, los análisis financieros requeridos, así como los demás mecanismos establecidos por las disposiciones vigentes para verificar el origen del capital invertido

En los anteriores términos se absuelve de forma abstracta el objeto de consulta, concepto que se emite de conformidad con la preceptuada en los artículos 14 y 28 de la Ley 1437 de 2012 *"Por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo"* (ambas normas declaradas inexecutable con efecto diferido por la sentencia C- 818 de 2011, hasta el 31 de diciembre del 2014).

Atentamente,


GINA ASTRID SALAZAR LANDINEZ
Jefe Oficina Asesora de Jurídica

Proyectó: Gisella Fernanda Beltrán Zambrano
Revisó: Claudia F. Mantoya Campos
Fecha de elaboración: Agosto de 2013
Número de radicado que responde: C.E.
Tipo de respuesta Total (X) Parcial ()