

Índice General

	<i>Página</i>
PRÓLOGO. LA HUIDA DE LA INSOLVENCIA	23

CAPÍTULO PRIMERO ANTECEDENTES DEL RÉGIMEN JURÍDICO ACTUAL DE LA INSOLVENCIA. COMUNICACIÓN DE NEGOCIACIONES. PLANES DE REESTRUCTURACIÓN

1

REVISITANDO LOS ANTECEDENTES INMEDIATOS DEL ACTUAL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA INSOLVENCIA JOSÉ MANUEL MARTÍN OSANTE	29
I. Aproximación a los antecedentes de la Ley 16/2022.	29
II. Líneas generales de la directiva 2019/1023.	33
1. <i>Ámbito subjetivo de aplicación</i>	33
2. <i>Situación previa a la insolvencia</i>	42
3. <i>El deudor no desapoderado y la suspensión de las ejecuciones singulares</i>	42
4. <i>Incidencia de la apertura de negociaciones sobre los contratos</i>	45
5. <i>Planes de reestructuración</i>	46

2

**EFFECTOS DE LA COMUNICACIÓN DE APERTURA DE
NEGOCIACIONES SOBRE LOS CONTRATOS TRAS LA LEY
16/2022**

INMACULADA HERBOSA MARTÍNEZ	51
I. Justificación de su regulación	51
II. Principio general de vigencia de los contratos. Ineficacia de las cláusulas <i>ipso facto</i>	54
1. <i>Contratos con obligaciones recíprocas pendientes de cumpli- miento</i>	56
2. <i>Circunstancias desencadenantes de la ineficacia</i>	58
III. Resolución del contrato y otros remedios contractuales. ...	60
1. <i>Regla general: no afectación de las facultades contractuales ..</i>	60
2. <i>Excepción relativa a los contratos necesarios</i>	61
IV. Especialidades para determinados acuerdos de compensa- ción contractual	63
1. <i>Acuerdos de compensación sujetos al RDL 5/2005</i>	64
2. <i>Especialidades relativas a los contratos de suministro de bie- nes, servicios o energía necesarios</i>	66

3

**PLANES DE REESTRUCTURACIÓN: RESPUESTAS
JUDICIALES Y AGENDA PENDIENTE**

CARLOS NIETO DELGADO	69
I. Introducción	69
II. Comunicación de negociaciones	71
III. Planes de reestructuración y consentimiento del deudor. ...	72
IV. El perímetro de la reestructuración	74
V. Conformación de las clases	77
VI. Planes competidores	79

8

	<i>Página</i>
VII. Control judicial.....	80
VIII. Planes de reestructuración y medidas societarias	82
IX. Conclusiones preliminares.....	85

4

CUESTIONES SELECCIONADAS SOBRE LA APLICACIÓN JUDICIAL DEL LIBRO II DE LA LEY CONCURSAL

FRANCISCO GARCIMARTÍN ALFÉREZ	87
I. Formación de clases y perímetro	87
1. <i>División vertical</i>	88
2. <i>Dimensión horizontal</i>	89
II. Financiación interina y nueva financiación	92
III. Créditos ICO	96
IV. Sobre el artículo 755 LC.....	96

5

LOS PLANES DE REESTRUCTURACIÓN COMO PUNTO DE INFLEXIÓN: SU UTILIZACIÓN PRÁCTICA CUANDO INTERVIENEN ACREEDORES FINANCIEROS, PÚBLICOS Y PRIVADOS (I)

PAULA NOVO CUBA, DAMIÁN FLORES CACHO	99
I. Más allá de las clases: acreedores públicos y «demás de derecho público»	100
1. <i>Viejos actores con nuevos papeles: financiación pública en el contexto actual</i>	100
2. <i>Referencia específica al papel singular de los llamados «créditos ICO»</i>	102
3. <i>Los créditos públicos y los «demás de Derecho público»</i> ..	103
II. Los créditos de la SEPI, el ICO y COFIDES procedentes de instrumentos de último recurso.....	107

III. El papel de los acreedores públicos en las reestructuraciones: su configuración como clase separada; su capacidad de arrastre.	111
IV. Conclusiones: ¿de qué hablamos cuando hablamos de acreedores públicos y de Derecho público?	115

6

LOS PLANES DE REESTRUCTURACIÓN COMO PUNTO DE INFLEXIÓN: SU UTILIZACIÓN PRÁCTICA CUANDO INTERVIENEN ACREEDORES FINANCIEROS, PÚBLICOS Y PRIVADOS (II)

JUAN JOSÉ ASEGUADO FERNÁNDEZ 117

I. Acreedores públicos y «demás de Derecho público»..... 118

1. *El concepto de Acreedor Público en la normativa (enfocado principalmente en el derecho preconcursal)..... 118*

2. *La regulación de los acreedores de créditos públicos en el Libro II del TRLC 120*

3. *El papel de los acreedores públicos en las reestructuraciones . 122*

II. La configuración de las clases y del perímetro..... 126

1. *Formación de clases anómalas que desemboca en una mayoría (639.1 TRLC)..... 126*

2. *Formación del perímetro para alcanzar una aprobación del plan..... 130*

3. *Mantenimiento de los socios de derechos en el deudor (655.3 TRLC) 132*

III. La viabilidad de la empresa como presupuesto de las reestructuraciones 134

7

LA HOMOLOGACIÓN DE LOS PLANES DE REESTRUCTURACIÓN

ALBERTO EMPARANZA SOBEJANO..... 139

I. Introducción 139

	<i>Página</i>
II. Contenido esencial de los planes de reestructuración	140
1. <i>Presupuestos subjetivos: el perímetro de afectación.</i>	140
2. <i>Presupuestos objetivos</i>	143
2.1. <i>Situación patrimonial del deudor.</i>	143
2.2. <i>Medidas de reestructuración: parte fundamental del plan de reestructuración</i>	144
a) <i>Planteamiento.</i>	144
b) <i>Medidas sobre el pasivo</i>	144
c) <i>Medidas sobre el activo</i>	146
d) <i>Medidas sobre el capital</i>	147
III. La homologación de los planes de reestructuración	148
1. <i>Presupuestos</i>	148
2. <i>Competencia, solicitud y admisión a trámite.</i>	149
3. <i>El auto de homologación: control formal o material del juez.</i>	151
4. <i>El auto de homologación con contradicción previa</i>	155
Bibliografía	156

**CAPÍTULO SEGUNDO
CONCURSOS SIN MASA Y RESPONSABILIDAD
SOCIETARIA. INSOLVENCIA DE LA PERSONA FÍSICA**

8

LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES ANTES Y DESPUÉS DEL CONCURSO SIN MASA NURIA FACHAL NOGUER.	161
I. El concurso sin masa de la persona jurídica y sus efectos tras la Ley 16/2022.	161
II. Solicitud de concurso extemporánea en supuestos de crisis disolutoria	171
1. <i>Consideraciones previas sobre la coexistencia de pérdidas cualificadas e insolvencia.</i>	171

	<i><u>Página</u></i>
2. <i>Casuística judicial</i>	175
III. Responsabilidad por cierre de hecho cuando el deudor ha instado su declaración de concurso.	179
IV. Responsabilidad del órgano de administración/liquidación tras el cierre del concurso sin masa	187
1. <i>Conclusión del concurso sin masa, cierre provisional de la hoja registral y disolución implícita de la sociedad</i>	187
2. <i>Cauce legal para la exigencia de responsabilidad al liquidador</i>	190
Bibliografía	198

9

DE LA INSOLVENCIA Y SUS MANIFESTACIONES AL CONCURSO. LA INSOLVENCIA DE LA PERSONA FÍSICA MARÍA SALOMÉ MARTÍNEZ BOUZAS.	199
I. La responsabilidad patrimonial universal	200
II. La finalidad del concurso de persona física	200
III. Algunas particularidades del concurso de persona física ..	203
1. <i>La pluralidad de acreedores</i>	203
2. <i>La memoria. La relevancia del estado civil.</i>	204
3. <i>Declaración conjunta del concurso de socios o administradores.</i>	205
4. <i>Persona física consumidor. El control de abusividad.</i>	206
5. <i>Ámbito del Libro II y del III del RDL 1/2020</i>	206
IV. El concurso de persona física sin masa	207
1. <i>La valoración de los ingresos recurrentes</i>	207
2. <i>La publicidad del Auto de declaración del concurso sin masa.</i>	209
3. <i>Los efectos de la fase intermedia.</i>	210
4. <i>Si los acreedores no acuden al llamamiento</i>	210
5. <i>Si los acreedores acuden al llamamiento</i>	211
5.1. <i>Legitimación activa.</i>	211
5.2. <i>Retribución.</i>	212

	<i>Página</i>
V. Conclusiones	213
Bibliografía	214

10

CONCURSOS SIN MASA Y EXONERACIÓN DEL PASIVO INSATISFECHO

FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS. 215

I. Problemas de la responsabilidad de los administradores y socios en los concursos sin masa de personas jurídicas	215
II. Tramitación de los concursos sin masa en los supuestos del Libro III	224
III. Exoneración del pasivo insatisfecho	228
1. <i>Carga de la prueba de la buena fe del deudor o solicitante de la exoneración</i>	228
2. <i>Efectos del Auto que estima la solicitud de exoneración</i>	232
3. <i>Problemas que plantea el concurso sin masa y la exoneración</i>	234

CAPÍTULO TERCERO ENAJENACIÓN DE LA UNIDAD PRODUCTIVA: EL PRE-PACK Y LA VENTA URGENTE

11

LA TRANSMISIÓN DE LA EMPRESA EN LOS ESCENARIOS DE SOLVENCIA E INSOLVENCIA. ANÁLISIS DE LAS OPCIONES PARA EL ÉXITO DEL PROCESO

MARCOS BERMÚDEZ ÁVILA. 243

I. Introducción. Conceptos básicos	244
II. La transmisión de la empresa en el escenario de solvencia .	247
1. <i>La decisión económica: fases del proceso de adquisición, valoración de la empresa y negociación de la empresa</i>	247
2. <i>Las formas legales de transmisión: compraventa, transmisión del capital social, modificaciones estructurales</i>	248

	<i>Página</i>
2.1. El contrato de compraventa (arts. 1445 y ss. del CC)	248
2.2. Transmisión del capital social	249
2.3. Modificación estructural: fusión, escisión o cesión global del activo y el pasivo, conforme a la L. de Modificaciones Estructurales.....	249
3. <i>Las responsabilidades tributarias derivadas de la operación</i> ..	250
4. <i>Modificación de las condiciones laborales en una adquisición de empresa</i>	250
III. La transmisión de la empresa en el escenario de insolvencia: minoración del valor de adquisición. Aplicación del plan de viabilidad. Tratamiento legal	250
1. <i>Venta en el concurso</i>	250
2. <i>La VUP como contenido del plan de reestructuración</i>	253
3. <i>VUP en el PEM</i>	254

12

LA ANTICIPACIÓN DE LA VENTA DE LA UNIDAD PRODUCTIVA. VENTA URGENTE Y VENTA PRENEGOCIADA

MAITE TRINIDAD SANTOS	255
I. Introducción	255
II. Primeras herramientas de anticipación	256
1. <i>Regulación positiva</i>	256
2. <i>Modelo importado por la práctica judicial</i>	258
III. Ensayo legislativo del Pre-Pack español	261
1. <i>Insolvencia del deudor</i>	263
2. <i>Las ofertas</i>	264
3. <i>Las funciones del experto</i>	267
4. <i>La independencia del experto</i>	268

	<i>Página</i>
5. <i>Concurso posterior al nombramiento de experto y solicitud de concurso con oferta vinculante de compra de la unidad productiva</i>	270
IV. Sucesión de empresa y delimitación del perímetro en las ventas anticipadas y ventas pre-pack	272
1. <i>Sentencia TJUE de 22 de junio de 2017, C-126/16, asunto Federatie Nederlandse Vakvereniging y otros / Smallsteps BV</i>	273
2. <i>Sentencia del TJUE de 28.04.2022 C-237/20, asunto Federatie Nederlandse Vakbeweging y Heiploeg Seafood International BV, Heitrans International BV</i>	275
3. <i>Garantías laborales en caso de transmisión de empresas o unidades productivas en el ordenamiento jurídico español</i> ...	277
Bibliografía consultada	279

13

EL PREPACK Y LA VENTA URGENTE EX ARTÍCULO 224 BIS TRLC	
RAFAEL YANGÜELA CRIADO	281
I. Introducción	281
II. Venta de unidad productiva y plan de reestructuración ...	282
III. El prepack concursal	284
a) <i>El nombramiento del experto</i>	286
b) <i>Funciones, retribución y duración del cargo</i>	288
IV. El deber de continuar con la actividad productiva	291
V. El control de las ofertas realizadas por personas especialmente relacionadas o vinculadas con el deudor	295

14

LA PREINSOLVENCIA Y VENTA DE UNIDADES PRODUCTIVAS (PRE-PACK). PARADIGMA ACTUAL ESPAÑOL Y SU PROBLEMÁTICA EX ART. 224 TRLC	
JAVIER CASTRESANA	297

	<u>Página</u>
I. Antecedentes	297
1. <i>El Pre-pack en Derecho comparado</i>	297
2. <i>Primeras regulaciones: discordia entre plazas</i>	299
3. <i>Directiva (UE) 2019/1023 y nueva propuesta de directiva</i> ...	300
II. Regulación	300
1. <i>Concepto y finalidad</i>	300
2. <i>Procedimiento y características</i>	301
3. <i>El experto nombrado al amparo del artículo 224 ter</i>	302
III. Problemática práctica	304
1. <i>Contenido y perímetro en las ofertas de unidades productivas</i>	304
2. <i>Garantías reales: conformidad de los acreedores y subordinación relativa</i>	305
3. <i>Incumplimiento del mantenimiento de la actividad por el plazo de 3 años</i>	308
Bibliografía	309

15

LA ARMONIZACIÓN DEL RÉGIMEN DE PRE-PACK EN LA PROPUESTA DE SEGUNDA DIRECTIVA: CAMBIOS EN DERECHO ESPAÑOL JUANA PULGAR EZQUERRA	311
I. El nuevo paradigma liquidativo y su presupuesto objetivo	311
II. Los modelos competitivos de pre-pack, funciones del supervisor y su retribución	314
III. Salvaguardas de acreedores e incentivos para los adquirentes: el <i>best interest creditors test</i>	318
1. <i>El derecho de los acreedores a ser oídos y los titulares de garantías reales</i>	318
2. <i>La aplicación de la regla del «Best Interest Creditors Test» (BIT)</i>	320
3. <i>Las personas especialmente relacionadas con el deudor como adquirentes de la Unidad Productiva</i>	321

16

	<i>Página</i>
IV. Incentivos legales para propiciar el prepack.	322
1. <i>El desplazamiento del marco general de obligaciones y contratos</i>	323
2. <i>El transvase de «piezas» provenientes de los planes de reestructuración</i>	323
V. Los previsibles cambios en derecho español en el régimen jurídico del pre-pack	325

**CAPÍTULO CUARTO
LA BÚSQUEDA DE UN PATRIMONIO DE RESPUESTA
EN LOS LÍMITES DEL CONCURSO: CALIFICACIÓN Y
ACCIONES SOCIETARIAS**

16

LA BÚSQUEDA DE UN PATRIMONIO DE RESPUESTA EN LOS LÍMITES DEL CONCURSO	
ADELA MORENO BLANCO	337
I. Posible responsabilidad de los administradores sociales en el supuesto de no instar el precurso	338
II. Responsabilidad solidaria de los administradores sociales e incidencia de la obtención del BEPI, a título particular. . .	343
III. Cierre <i>de facto</i> de la entidad y responsabilidad de los administradores sociales	344
IV. Papel de la administración concursal	348

17

ALGUNOS APUNTES SOBRE LA CALIFICACIÓN DEL CONCURSO	
ALFONSO MUÑOZ PAREDES	351
I. La calificación en la Ley 16/2022	351
II. La calificación consecutiva a la quiebra del convenio	355
1. <i>La regulación en la Ley 22/2003</i>	355

	<i>Página</i>
1.1. La interpretación jurisprudencial.....	357
1.2. Los cabos sueltos.....	357
1.3. Los casos reales.....	358
2. <i>La situación en el texto refundido</i>	362
3. <i>Tratamiento en la Ley 16/2022</i>	363

18

LA INDEMNIZACIÓN DE DAÑOS Y PERJUICIOS COMO PRONUNCIAMIENTO DE LA SENTENCIA DE CALIFICACIÓN

PEDRO JOSÉ MALAGÓN RUIZ.....	369
I. Previo	369
II. La indemnización de daños y perjuicios; interpretación jurisprudencial	370
1. <i>Diferenciación con la responsabilidad por el déficit concursal y objeto de la indemnización</i>	370
2. <i>Concreción de la causa e individualización</i>	377
3. <i>No es un pronunciamiento necesario</i>	381
III. Delimitación de la figura y requisitos	382

19

RESPONSABILIDAD DE ADMINISTRADORES Y CONCURSO DE ACREEDORES

MANUEL RUIZ DE LARA.....	387
I. Acción individual y acción social de responsabilidad. Presupuestos	387
II. Acción de responsabilidad por deudas <i>ex lege</i>. Naturaleza y presupuestos	394
III. Ejercicio de acciones de responsabilidad y concurso de acreedores	401

**CAPÍTULO QUINTO
ASPECTOS LABORALES DEL CONCURSO**

20

**CUESTIONES PRÁCTICAS SOBRE LOS ASPECTOS
LABORALES DEL CONCURSO DE ACREEDORES**

PABLO ARRAIZA JIMÉNEZ	407
I. Introducción	407
II. La sucesión de empresa	408
III. Expedientes colectivos	414
IV. Aspectos procesales	417

21

**LA SUCESIÓN DE EMPRESA Y LAS DERIVADAS
LABORALES DEL CONCURSO**

RAÚL GARCÍA OREJUDO	421
I. La sucesión de empresa en el marco de la venta de la uni- dad productiva en el concurso	421
II. Sucesión de empresa en otras ventas en el concurso de acreedores	425
III. Derechos de los trabajadores frente al incumplimiento del adquirente de su obligación de continuar la actividad	426
IV. Competencia y determinación de los efectos en la sucesión de empresa por el Juez del concurso	428
V. Cuestiones procesales sobre la apreciación de grupos pato- lógicos de empresas en el expediente laboral en el seno del concurso	432
1. <i>Competencia</i>	432
2. <i>Momento procesal para su alegación</i>	435
3. <i>Otras reglas procesales</i>	435
4. <i>Impugnación</i>	437

**CAPÍTULO SEXTO
SOLUCIONES DEL CONCURSO**

22

**NOVEDADES EN MATERIA DE LIQUIDACIÓN
CONCURSAL. INTERVENCIÓN DE ENTIDADES
ESPECIALIZADAS. PROYECTO DE REFORMA LEY DE
MEDIDAS DE EFICIENCIA DIGITAL**

JOSÉ MARÍA TAPIA LÓPEZ	441
I. Reglas especiales de liquidación.....	441
II. Reglas legales supletorias.....	445
III. Entidades especializadas.....	447
IV. Proyecto de ley de medidas de eficiencia digital del servi- cio público de justicia	448

23

LA TRANSMISIÓN DE LA UNIDAD PRODUCTIVA

AMELIA MARÍA PÉREZ MOSTEIRO	451
I. Introducción	451
1. <i>Antecedentes. Ley 22/2003, de 9 de julio.....</i>	451
2. <i>Reforma de la Ley 22/2023 por la Ley 38/2011, de 10 octubre</i>	454
3. <i>Real Decreto-ley 11/2014, de 5 de septiembre, de medidas ur- gentes en materia concursal por la que se reforma de la Ley 22/2023.....</i>	454
4. <i>La reforma de la ley concursal por Ley 9/2015, de 25 de mayo, de medidas urgentes en materia concursal.....</i>	457
II. Texto refundido de la Ley concursal, aprobado por Real Decreto Legislativo 1/2020, de 5 de mayo.....	458
III. Ley 16/2022, de 5 de septiembre, por la que se reforma el Texto Refundido de la Ley concursal. Afección de la regu- lación de la transmisión de la unidad productiva	461

ÍNDICE GENERAL

	<i>Página</i>
IV. Prepack concursal. La figura del experto independiente . . .	467
Bibliografía	472