

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN

CAPÍTULO I

RELEVANCIA Y FUNDAMENTO DE LA RESPONSABILIDAD POR LOS ACUERDOS DE LA JUNTA GENERAL

I. El avance de la tutela indemnizatoria ante los acuerdos de la junta general: concretas expresiones

1. La acción de daños del socio minoritario
2. Modificaciones estructurales y acciones de daños
3. La acción de daños ante acuerdos de la junta con defectos poco relevantes
4. El derecho a la reparación de los daños derivados de los acuerdos revocados o sustituidos
5. La responsabilidad concursal de los socios por su voto en la junta general
6. La compensación del daño como causa de exclusión de la impugnación y de las acciones de responsabilidad
7. Consideración final

II. Fundamento en el Derecho patrimonial general de las acciones de daños de los socios

1. Incumplimiento y responsabilidad
2. Nulidad y responsabilidad

III. Las acciones de responsabilidad desde la óptica del Derecho de sociedades

1. Las acciones de responsabilidad como remedio complementario de la impugnación
 - 1.1. Superación de los dogmas tradicionales
 - 1.2. Consecuencias sobre la tutela de los singulares derechos e intereses de los socios
 - 1.3. Las acciones de daños y el interés común de los socios. La eficiencia de la tutela resarcitoria
 - 1.4. Las acciones de responsabilidad ante los acuerdos de la junta como resultado de la analogía
2. El avance de la tutela indemnizatoria en detrimento de la real. Las acciones de daños en sustitución de la impugnación de los acuerdos de la junta
 - 2.1. ¿Suficiente tutela del socio?
 - 2.2. La proporcionalidad del remedio impugnatorio
 - 2.3. Los costes de adjudicación o enforcement
 - 2.4. La influencia de los remedios sobre el comportamiento de los socios en la junta general: su eficacia disuasoria
 - 2.5. Desplazamientos de socios y beneficios particulares
 - 2.5.1. Preliminar
 - 2.5.2. Desplazamientos de socios

2.5.2.1. Consideraciones iniciales

2.5.2.2. Conflictos entre el interés individual del socio sobre su participación y el interés social: titularidad y protección de derechos

2.5.3. Beneficios privados

2.6. Resultado

3. Consideración de los intereses de los acreedores

IV. Responsabilidad por los acuerdos de la junta frente a terceros

1. Integridad del capital e interés de los acreedores

2. Instrucciones y participación en la realización de actos lesivos para terceros

3. Ineficacia del acuerdo y daño a los terceros de buena fe

V. Las soluciones resarcitorias en el derecho comparado

1. Italia

2. Alemania

3. Francia

PARTE GENERAL

ELEMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD Y EJERCICIO DE LAS ACCIONES

CAPÍTULO II

PRESUPUESTOS OBJETIVOS DE LA RESPONSABILIDAD POR LOS ACUERDOS DE LA JUNTA GENERAL FRENTE A LOS SOCIOS

I. La adopción de un acuerdo ilícito

1. Acuerdo positivo o negativo

2. Ilícitud del acuerdo. Vicios formales y sustantivos

2.1. Significado

2.2. Vicios formales y sustantivos

2.2.1. ¿Causan daño los acuerdos con vicios formales?

2.2.2. Vicios formales y sustantivos simultáneamente

3. Ausencia de consentimiento individual o aprobación mayoritaria como condiciones para la eficacia del acuerdo

4. El propio vicio (formal) como causa autónoma del daño. Breve referencia a la infracción del derecho de información

II. La relación de causalidad

1. Su complejidad: voto, acuerdo, ejecución y daño

2. La intervención del socio en la adopción del acuerdo (o en la desestimación de la propuesta)

2.1. La participación del socio mediante su voto favorable

2.2. Voto en contra en los acuerdos negativos. Abstención y ausencia del socio

3. Pluralidad de votantes y grado de participación de cada uno de ellos

4. Voto mediante representante

5. La prueba: el acta de la junta como medio (limitado) de prueba
6. Daños inmediatos y daños que se materializan al ejecutar el acuerdo

III. Daños indemnizables

1. La indemnización del daño directo
2. Daños reflejos: acción social, actio pro socio e indemnización singular
3. La discutida posibilidad de compensar el daño. Referencia a los acuerdos lesivos de la junta general

CAPÍTULO III

LOS SUJETOS DE LA RESPONSABILIDAD POR LOS ACUERDOS DE LA JUNTA GENERAL

I. Planteamiento

II. Responsabilidad de la sociedad y de los socios. Relaciones

1. Prioridad de la responsabilidad de los socios
2. Responsabilidad de la sociedad: fundamento y supuestos principales
 - 2.1. Fundamento
 - 2.2. Responsabilidad exclusiva de la sociedad
 - 2.2.1. Inexistencia de responsabilidad personal de los socios
 - 2.2.2. Transformación de la impugnación en una acción de indemnización de daños y perjuicios, por el equivalente de la prestación no satisfecha
 - 2.2.3. Responsabilidad de la sociedad concurrente con la de los votantes
 - 2.2.3.1. La acción de responsabilidad como remedio sustitutorio de la impugnación: responsabilidad directa y solidaria de la sociedad
 - 2.2.3.2. Responsabilidad subsidiaria y provisional de la sociedad
 - 2.2.3.3. Regreso de la sociedad
 - 2.3. ¿Extensión de la responsabilidad de la sociedad a la indemnización de los daños reflejos?
 - 2.3.1. Planteamiento
 - 2.3.2. Valoración de los argumentos negativos
 - 2.3.2.1. Multiplicación del daño
 - 2.3.2.2. Inutilidad para el socio perjudicado
 - 2.3.2.3. Otras objeciones: Injusticia de la responsabilidad. Incompatibilidad con la tutela de los acreedores
 - 2.4. El problema de la extinción de la sociedad
 - 2.4.1. Fusión, escisión y cesión global extintiva de activo y pasivo
 - 2.4.2. Extinción sin sucesión

III. La imputación del daño a los socios. La *responsabilidad por voto*

1. El voto como acto de ejercicio de un derecho subjetivo
2. Límites del derecho de voto y criterios de imputación
 - 2.1. Infracción de normas concretas. La culpa como criterio de imputación

- 2.2. La infracción del deber de fidelidad
- 2.3. La infracción de una prohibición de voto
- 2.4. La condición de socio mayoritario (o de minoría de bloqueo) como circunstancia que eleva el grado de diligencia/fidelidad requerido
- 2.5. ¿Limitación de la responsabilidad a la mala fe?
- 3. Voto a través de representante
 - 3.1. Repercusión sobre la responsabilidad del socio representado
 - 3.2. La responsabilidad del representante del socio. Administradores y entidades depositarias de las acciones
 - 3.3. Entidades intermediarias e inversores finales
- 4. Excurso: ¿Justo motivo de exclusión?

IV. Otros responsables: administradores, presidente y secretario de la junta, auditores y expertos

- 1. Los administradores sociales
 - 1.1. Preparación y ejecución de los acuerdos de la junta general
 - 1.1.1. Preparación
 - 1.1.2. Información sobre los asuntos del orden del día
 - 1.1.3. Ejecución. Intervención de la junta en asuntos de gestión
 - 1.2. Excurso. Instrucciones al margen de la junta y responsabilidad de los socios como administradores
 - 1.3. ¿Responsabilidad por no disminuir el daño derivado del acuerdo ilícito de la junta mediante su impugnación?
 - 1.4. ¿Responsabilidad por no reclamar la responsabilidad de los socios que apoyaron el acuerdo ilícito de la junta?
- 2. El presidente de la junta: acuerdos con vicios formales
- 3. Los auditores de cuentas u otros expertos

V. La legitimación activa

- 1. Socios
 - 1.1. Socios por debajo del umbral mínimo para impugnar
 - 1.2. Socios con participaciones iguales o superiores al porcentaje mínimo para impugnar
 - 1.3. ¿Exclusión de los socios que votaron a favor (o en contra)?
- 2. Sociedad (frente a los socios votantes)
 - 2.1. Responsabilidad en garantía y acción de regreso
 - 2.2. Daños reflejos, acción social y actio pro socio

CAPÍTULO IV LOS ACREEDORES SOCIALES Y LA RESPONSABILIDAD POR LOS ACUERDOS DE LA JUNTA GENERAL

I. Introducción

II. Responsabilidad por los acuerdos de la junta frente a los acreedores

- 1. Reparto del patrimonio vinculado
- 2. Fusión, escisión y reducción de capital y acciones de daños de los acreedores

- 2.1. Presupuestos
- 2.2. Responsables. El protagonismo de los administradores
3. Infracapitalización de la sociedad como consecuencia del acuerdo de la junta
4. Operaciones en fraude de los acreedores y perjudiciales para la masa activa del concurso

III. Acciones de daños de los socios y tutela de los acreedores

1. Límites de la responsabilidad (excepcional) de la sociedad frente a los socios
2. Infracción de normas que atienden tanto al interés de los socios como de los acreedores
 - 2.1. Solución si la sociedad es solvente
 - 2.2. Solución en caso de insolvencia. ¿Responsabilidad concursal de los socios?

CAPÍTULO V IMPUGNACIÓN Y ACCIONES DE DAÑOS

I. Planteamiento

II. Relación entre impugnación y acciones de daños

III. Ejercicio simultáneo o sucesivo de ambas acciones por sujetos diferentes

1. Riesgo de resoluciones contradictorias
2. Doble indemnización

IV. La revocación o sustitución del acuerdo por la propia junta general. Repercusión sobre la acción de daños

V. Prescripción y caducidad de las acciones: plazo y *dies a quo*

PARTE ESPECIAL ACUERDOS Y SUPUESTOS CONCRETOS DE RESPONSABILIDAD

CAPÍTULO VI LESIÓN DE LOS DERECHOS DE PARTICIPACIÓN DE LOS SOCIOS EN LA JUNTA GENERAL

I. Consideración previa

II. Infracción del derecho de información

1. Supuestos
 - 1.1. En cuanto incida sobre el ejercicio del derecho de voto del socio
 - 1.2. En cuanto incida sobre el ejercicio de otros derechos de socio
 - 1.3. En cuanto induzca a error sobre la adquisición o transmisión de valores. La información en la sociedad cotizada
2. Los administradores como responsables
3. La infracción del derecho de información como justificación del voto a favor del socio perjudicado o de la falta de impugnación a tiempo del acuerdo

- III. Privación del ejercicio o reconocimiento indebido del derecho de voto o de oposición de la minoría cualificada**
- IV. Ausencia del consentimiento o de aprobación en junta especial**

CAPÍTULO VII GANANCIAS SOCIALES Y PATRIMONIO RESULTANTE DE LA LIQUIDACIÓN: RETENCIÓN Y REPARTO IRREGULAR

- I. Retención injustificada de los beneficios**
 - 1. Delimitación del derecho
 - 2. Impugnación del acuerdo. Indemnización de daños como acción accesorias
 - 3. La acción de indemnización de los daños y perjuicios como acción principal
 - 4. Acuerdo negativo o junta frustrada
 - 5. Ejercicio del derecho de separación por sequía de dividendos
- II. Reparto irregular de dividendos**
- III. Distribución del remanente tras la liquidación**
 - 1. Delimitación
 - 2. Impugnación y acción de daños

CAPÍTULO VIII DESPLAZAMIENTO Y EXCLUSIÓN DE SOCIOS: LOS DAÑOS A LA PARTICIPACIÓN

- I. Principales acuerdos y sus peculiaridades**
- II. La posibilidad de una indemnización en acciones o participaciones**
 - 1. Planteamiento
 - 2. Objeciones
 - 3. La indemnización en acciones o participaciones como opción de la sociedad: la fórmula austriaca
 - 4. El problema de la fluctuación del valor de las acciones o participaciones
 - 5. La posibilidad de una indemnización en acciones o participaciones en las fusiones y escisiones transfronterizas
 - 6. Conclusión
- III. Los acuerdos de ampliación de capital con emisión de nuevas acciones**
 - 1. Supuestos
 - 1.1. Infracción del derecho de preferencia
 - 1.2. Daño a pesar del respeto del derecho de preferencia
 - 1.3. Inexistencia de derecho legal de preferencia. Aumentos discriminatorios y abusivos
 - 2. Impugnación del acuerdo y acciones de daños
 - 2.1. Impugnación eficaz
 - 2.2. Impugnación imposible o ineficaz
 - 3. Aumentos maliciosos. Responsabilidad de la mayoría
- IV. Reducción de capital e igualdad de los socios**

V. Modificaciones estructurales. El principio de continuidad en la participación o el derecho del socio a mantener su posición relativa

1. Fijación incorrecta del tipo de canje en la fusión o escisión
 - 1.1. Delimitación
 - 1.2. Importancia de las acciones de daños
 - 1.3. Sujetos pasivos de la acción indemnizatoria
 - 1.3.1. Socios y sociedad
 - 1.3.2. Administradores y expertos
2. Atribución desigual de acciones o participaciones en las sociedades beneficiarias de la escisión

VI. Modificaciones que afecten a los derechos individuales o especiales de los socios

VII. Exclusión del socio y acuerdos de análogos efectos

1. Exclusión del socio
2. Acuerdos de análogos efectos: operaciones acordeón y reducciones desiguales

CAPÍTULO IX

INTERVENCIÓN DE LA JUNTA GENERAL EN ASUNTOS DE GESTIÓN, ACTIVOS ESENCIALES Y TRANSACCIONES VINCULADAS

I. Intervención de la junta general en asuntos de gestión

1. Afirmación de la responsabilidad y distinción de la del socio en calidad de administrador de hecho
2. Limitada utilidad de la impugnación y relevancia de las acciones de daños
3. El papel de los administradores. Coordinación de responsabilidades
 - 3.1. Provocación del acuerdo y desplazamiento de la responsabilidad hacia los administradores
 - 3.2. Ejecución del acuerdo. Coincidencia de responsabilidades

II. La autorización para adquirir/enajenar/aportar a sociedades activos esenciales

III. La autorización para la realización de transacciones vinculadas

1. Delimitación de la competencia de la junta general: transacciones entre la sociedad y sus administradores y socios
2. Remedios ante el acuerdo de dispensa o autorización
 - 2.1. La impugnación del acuerdo
 - 2.2. Acciones de responsabilidad
 - 2.3. La propuesta de PAZ-ARES: Una regla de responsabilidad en las operaciones intragrupo

CAPÍTULO X

DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD Y ADOPCIÓN (O RECHAZO) DE MEDIDAS DE SANEAMIENTO FINANCIERO

I. Acuerdos sobre la disolución de la sociedad

1. Libertad de disolución y sus límites: La disolución abusiva
2. Causa de disolución y acuerdo contrario

3. Acuerdo contrario a la disolución y deber de fidelidad de la minoría
- II. Otros acuerdos dirigidos a la extinción de la sociedad. La cesión global de activo y pasivo**
- III. Situaciones de crisis económica**
 1. Introducción
 2. Obstrucción a la adopción de medidas de saneamiento y acuerdo negativo de la junta
 - 2.1. Delimitación
 - 2.2. Referencia a la jurisprudencia comparada
 - 2.2.1. El asunto Girmes y la jurisprudencia alemana posterior
 - 2.2.2. Conflicto de intereses: un caso italiano
 - 2.2.3. Resultado
 - 2.3. Impugnación de acuerdos (negativos) y acciones de daños frente a los socios desleales
 3. Acuerdos dirigidos al saneamiento de la sociedad y tutela de la minoría
- IV. Escenarios/estadios preconcursales y concursales**
 1. Acuerdos de la junta relacionados con figuras/negocios/institutos preconcursales y concursales. Especial consideración de los aumentos de capital por compensación de créditos
 2. Modificaciones sociales contempladas en los planes de reestructuración. Referencia a la Directiva de reestructuración e insolvencia
 - 2.1. Cualquier modificación social
 - 2.2. Poder de decisión: Junta general o acreedores agrupados en categorías
 - 2.3. Elevado riesgo de lesión de los intereses de los socios
 - 2.4. Tutela de los socios. Aspectos sustantivos
 - 2.4.1. Tutela societaria
 - 2.4.2. Tutela concursal de la minoría
 - 2.5. Remedios de los socios: impugnación (del acuerdo de la junta o del plan de refinanciación) y acciones de daños
 3. Acuerdos de la junta, generación o agravación de la insolvencia y responsabilidad de los socios
 - 3.1. Obstaculización de acuerdos de refinanciación y responsabilidad concursal
 - 3.2. Otros acuerdos de la junta: Reparto de dividendos, modificaciones estructurales perjudiciales

BIBLIOGRAFÍA