

Sumario

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| LISTA DE AUTORES | 69 |
| PRESENTACIÓN DE LA OBRA | 73 |
| FERNANDO RODRÍGUEZ ARTIGAS | 75 |
| GAUDENCIO ESTEBAN VELASCO | 77 |
| SEMBLANZA Y CURRÍCULUM VITAE DE FERNANDO RODRÍ- GUEZ ARTIGAS | 79 |
| SEMBLANZA Y CURRÍCULUM VITAE DE GAUDENCIO ESTE- BAN VELASCO | 97 |
| CARTA DEL PROF. D. AURELIO MENÉNDEZ | 121 |

VOLUMEN I

I

TEORÍA GENERAL DE LAS SOCIEDADES

CAPÍTULO 1

| | |
|--|-----|
| RELACIÓN DE LAS DISPOSICIONES NORMATIVAS DE LA UNIÓN EUROPEA CON EL DERECHO INTERNO ESPAÑOL . | 127 |
|--|-----|

ALBERTO BERCOVITZ

| | |
|---|-----|
| I. Los ordenamientos jurídicos comunitario europeo y espa- ñol | 127 |
| II. Los reglamentos comunitarios | 129 |
| III. Función de las directivas | 130 |
| IV. Trasposición de las directivas | 131 |
| V. La identificación de las normas comunitarias | 133 |

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| VI. La jurisprudencia del Tribunal Supremo | 133 |
| VII. Directivas con normas de distinta naturaleza jurídica | 135 |
| CAPÍTULO 2 | |
| LA REFORMA DEL DERECHO EUROPEO DE SOCIEDADES COTIZADAS | 137 |
| FRANCISCO JOSÉ LEÓN SANZ | |
| I. La necesidad de la reforma del Derecho europeo de sociedades cotizadas | 137 |
| II. Las recomendaciones internacionales | 140 |
| 1. <i>Las recomendaciones internacionales en el sector bancario ...</i> | 140 |
| 2. <i>Las recomendaciones internacionales para las sociedades cotizadas</i> | 142 |
| III. La reforma del derecho europeo | 143 |
| IV. La identificación de los accionistas | 147 |
| V. La transparencia de los inversores institucionales, de los gestores de activos y de los asesores de voto | 152 |
| VI. La reforma de la retribución de los administradores según el principio «say on pay» | 158 |
| VII. Las operaciones con partes vinculadas | 162 |
| VIII. Consideraciones finales | 170 |
| CAPÍTULO 3 | |
| EL DERECHO DE SOCIEDADES EN EL PROYECTO DE CCO BRASILEÑO | 173 |
| MARCOS SACRISTÁN REPRESA | |
| I. Introducción | 173 |
| II. El proyecto de código comercial brasileño | 176 |
| 1. <i>Caracterización</i> | 176 |
| 2. <i>Génesis y evolución del Proyecto</i> | 178 |
| 2.1. <i>Situación actual del derecho de la empresa</i> | 178 |
| 2.2. <i>Fases del proyecto</i> | 179 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| III. El Derecho de Sociedades en el Proyecto de Cco Brasileño .. | 180 |
| 1. <i>Alcance de la reforma propuesta</i> | 180 |
| 2. <i>Estructura del régimen societario</i> | 181 |
| 3. <i>El régimen de las sociedades por cuotas y sus tipos</i> | 184 |
| 3.1. <i>Consideraciones generales</i> | 184 |
| 3.2. <i>Aspectos del régimen</i> | 185 |
| 3.3. <i>Especialidades de los tipos</i> | 187 |
| IV. Órganos sociales | 188 |
| 1. <i>Consideraciones de conjunto</i> | 188 |
| 2. <i>Acuerdos sociales</i> | 189 |
| 2.1. <i>Generalidades</i> | 189 |
| 2.2. <i>Estatuto del socio</i> | 190 |
| 2.3. <i>Modo de organizar la adopción de acuerdos</i> | 191 |
| 2.4. <i>Otros aspectos de su régimen</i> | 191 |
| 3. <i>Administración</i> | 192 |
| 3.1. <i>Generalidades</i> | 192 |
| 3.2. <i>Nombramiento y cese de administradores</i> | 192 |
| 3.3. <i>Facultades y ejercicio de las mismas</i> | 193 |
| 3.4. <i>Deberes y responsabilidad por incumplimiento ...</i> | 194 |
| V. Breve consideración final | 195 |

II

LA JUNTA GENERAL

II.1

COMPETENCIAS. CLASES. CONVOCATORIA. JUNTA UNIVERSAL

CAPÍTULO 4

LA JUNTA GENERAL DURANTE LA TRAMITACIÓN DEL CONCURSO DE ACREEDORES

201

MARÍA ENCISO ALONSO-MUÑUMER

I. Consideraciones generales

201

| | | |
|---------------------------|---|-----|
| II. | La continuidad de los órganos de las personas jurídicas deudoras como efecto de la declaración de concurso: la Junta General | 204 |
| III. | La competencia de los administradores de la sociedad concursada para la convocatoria de la Junta General | 206 |
| | 1. <i>La coexistencia de órganos durante la tramitación del concurso de acreedores</i> | 206 |
| | 2. <i>La competencia durante la tramitación del concurso</i> | 209 |
| | 3. <i>La competencia en la fase de liquidación concursal: alcance del cese y la sustitución de los administradores sociales</i> | 216 |
| IV. | El derecho de información del socio durante el concurso de acreedores | 220 |
| CAPÍTULO 5 | | |
| | JUNTA GENERAL Y CONCURSO DE ACREEDORES | 225 |
| ÁNGEL MARINA GARCÍA-TUÑÓN | | |
| I. | Planteamiento del tema: justificación y cuestiones generales | 225 |
| II. | Sobre la Junta General en las sociedades de capital: caracteres esenciales | 229 |
| | 1. <i>Principales características de la junta general de las sociedades de capital</i> | 230 |
| | 2. <i>El marco normativo básico de la junta general: especialidades en razón al tipo SA versus SL; su (eventual) relevancia desde la óptica concursal</i> | 236 |
| | 2.1. <i>El ámbito competencial de la junta general y la cuestión de la eficacia de sus acuerdos</i> | 237 |
| | 2.2. <i>Diferencias de regulación en la sociedad anónima y en la sociedad de responsabilidad limitada: su (eventual) trascendencia concursal</i> | 241 |
| III. | Sobre el concurso de acreedores: marco general de referencia | 243 |
| | 1. <i>Declaración de concurso y junta general</i> | 246 |
| | 2. <i>Fase común, fase de convenio y junta general</i> | 255 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| 3. Fase de liquidación y junta general | 263 |
| IV. Reflexión final | 264 |
| CAPÍTULO 6 | |
| ¿UN SIMPLE «OLVIDO» DE LA JUNTA DE LA SOCIEDAD CESIONARIA EN LA CESIÓN GLOBAL DEL ACTIVO Y DEL PASIVO? «DECONSTRUYENDO» EL ARTÍCULO 53 DE LA LEY DE MODIFICACIONES ESTRUCTURALES | 265 |
| LUIS FERNÁNDEZ DEL POZO | |
| I. Introducción | 266 |
| II. El artículo 53 LME «subsana» el olvido de la junta (de la cesionaria) en la disciplina jurídica de la cesión global | 270 |
| III. La prevención de la elusión de la normativa de fusiones en nuestro derecho de sociedades | 273 |
| IV. La antinomia legal entre la regulación de fusiones (y escisiones) y la de la cesión global | 276 |
| V. Las operaciones distintas de la absorción de íntegramente participada (operación paradigmática del art. 53 LME) | 279 |
| 1. <i>La posible asimilación a la fusión en el caso de cedente –totalmente participada por la cesionaria– que no se extingue</i> | <i>279</i> |
| 2. <i>La cesionaria es una sociedad totalmente participada por entidad que no es sociedad mercantil</i> | <i>281</i> |
| 3. <i>Las «fusiones especiales» asimiladas por la Ley a la absorción de íntegramente participada</i> | <i>282</i> |
| 4. <i>El artículo 53 LME y las «operaciones asimilables a la escisión»</i> | <i>284</i> |
| 5. <i>Un «caso difícil»: la cesión global por precio nulo y el art. 53 LME</i> | <i>286</i> |
| VI. La prevención de la antinomia legal (impropia) en las «otras operaciones de cesión global» no incluidas en los supuestos anteriores | 288 |
| 1. <i>El artículo 53 LME en su relación con los arts. 50 y 51 LME. La cesión global realizada a favor de sociedad dominante que</i> | |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| <i>participa en la cedente en más del 90 por ciento de su capital pero sin legar a su totalidad</i> | 289 |
| 2. <i>Las cesiones globales «ordinarias» o «residuales» que entrañan un ajuste en metálico (o en otros bienes) por encima de la regla del 10% del valor nominal y permiten un «freeze-out» del minoritario</i> | 291 |
| VII. Conclusión | 293 |
| CAPÍTULO 7 | |
| SOBRE LA COMPETENCIA DE LA JUNTA, LOS ACTIVOS ESENCIALES Y EL DERECHO DE GRUPOS | 297 |
| M.ª SAGRARIO NAVARRO LÉRIDA | |
| I. Introducción | 297 |
| II. El problema de la ausencia de un concepto de grupo en nuestro ordenamiento | 300 |
| III. El análisis del art. 160 f) LSC y 511 bis LSC desde la perspectiva de la constitución de grupos | 302 |
| 1. <i>La adquisición del control como operación sobre activo esencial</i> | 302 |
| 2. <i>La incorporación a un grupo de sociedades como competencia de la Junta</i> | 311 |
| IV. La competencia de la junta y las operaciones intragrupo .. | 314 |
| 1. <i>El concepto de operaciones «indirectas» sobre activos esenciales en el seno de los grupos: la idea de «combinación de negocios»</i> | 314 |
| V. Conclusiones y cuestiones abiertas | 318 |
| Bibliografía | 319 |
| CAPÍTULO 8 | |
| LA COMPETENCIA DE LA JUNTA GENERAL RESPECTO DE OPERACIONES SOBRE ACTIVOS ESENCIALES Y EL PODER DE REPRESENTACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES | 323 |
| DAVID PÉREZ MILLÁN | |
| I. Planteamiento | 323 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| II. La semejanza entre las operaciones sobre activos esenciales y los actos ajenos al objeto social | 326 |
| 1. <i>Protección de los socios o de los terceros</i> | 326 |
| 2. <i>Límite a la capacidad jurídica de la sociedad o al poder de representación de los administradores</i> | 330 |
| 3. <i>Límite legal (externo) o límite voluntario (interno) al poder de representación</i> | 334 |
| III. La relación entre las operaciones sobre activos esenciales y los actos ajenos al objeto social | 342 |
| 1. <i>Operaciones sobre activos esenciales y objeto social</i> | 342 |
| 2. <i>Operaciones que impiden de hecho el ejercicio del objeto social</i> .. | 343 |
| 3. <i>Operaciones que suponen un cambio de hecho en el objeto social</i> | 350 |
| 4. <i>Operaciones que implican un cambio en la forma de ejercicio, de directo a indirecto, del objeto social</i> | 354 |
| IV. Conclusiones | 359 |

CAPÍTULO 9

| | |
|--|-----|
| LAS COMPETENCIAS DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN Y DE LA JUNTA GENERAL EN MATERIA DE EMISIÓN DE OBLIGACIONES | 361 |
|--|-----|

CARMEN GALÁN LÓPEZ

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 362 |
| II. Las facultades del órgano de administración en la emisión de obligaciones | 363 |
| 1. <i>La emisión de obligaciones «ordinarias» o «simples»</i> | 363 |
| 1.1. <i>Limitación de la emisión en las Sociedades de Responsabilidad Limitada</i> | 368 |
| 1.1.1. <i>Limitaciones en la cuantía</i> | 369 |
| 1.1.2. <i>Limitaciones relativas al aumento del capital social</i> | 370 |
| 1.2. <i>Previsiones contrarias recogidas en los estatutos sociales</i> | 370 |
| 2. <i>La constitución de garantías en la emisión de obligaciones</i> ... | 371 |

| | | |
|-------------|--|-----|
| 3. | <i>La solicitud de admisión de las obligaciones en los mercados de negociación</i> | 375 |
| 4. | <i>La ejecución del acuerdo de emisión de obligaciones: Requisitos formales de la emisión</i> | 376 |
| III. | Supuestos de competencia atribuidos a la junta general ... | 380 |
| 1. | <i>La emisión de obligaciones convertibles</i> | 380 |
| 1.1. | Exclusión del supuesto en las SRL | 381 |
| 1.2. | Requisitos del acuerdo | 383 |
| 1.3. | Delegación en el Órgano de Administración | 384 |
| 2. | <i>La emisión de obligaciones que atribuyen a los obligacionistas una participación en los beneficios sociales</i> | 386 |
| 2.1. | Alcance de la emisión | 388 |
| 2.2. | Mayorías exigibles | 389 |
| 2.3. | Delegación en los administradores | 391 |
| IV. | Bibliografía | 391 |

CAPÍTULO 10

| | | |
|--|--|-----|
| | ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LAS INSTRUCCIONES DE LA JUNTA EN MATERIA DE GESTIÓN Y LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES | 395 |
|--|--|-----|

JAVIER JUSTE MENCÍA

| | | |
|-------------|--|-----|
| I. | Introducción y planteamiento | 396 |
| II. | El recurso a la analogía con el mandato o comisión | 399 |
| III. | La introducción de las normas en nuestro ordenamiento y su interpretación por la doctrina | 400 |
| IV. | Aplicación de las normas en los casos de competencias exclusivas de uno u otro órgano | 403 |
| 1. | <i>Imposibilidad de exoneración por la injerencia de la Junta en las competencias exclusivas del órgano de administración</i> | 403 |
| 2. | <i>La exoneración de la responsabilidad en el caso de competencias exclusivas de la Junta general, como principio</i> | 404 |
| V. | Aplicación de las normas en el desarrollo de las competencias compartidas de gestión | 405 |

SUMARIO

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 1. <i>Imposibilidad de exoneración en el caso de actos contrarios a ley</i> | 406 |
| 2. <i>No exoneración por falta de la debida información previa al acuerdo, o por su ejecución defectuosa</i> | 408 |
| 3. <i>La instrucción dañosa</i> | 410 |
| VI. Un apunte sobre la legitimación activa para el ejercicio de la acción de responsabilidad | 413 |
| VII. Bibliografía citada | 415 |
| CAPÍTULO 11 | |
| LUCES Y SOMBRAS EN EL EXPEDIENTE DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA DE CONVOCATORIA DE JUNTAS DE SOCIOS | |
| IGNACIO FARRANDO MIGUEL | |
| I. Presentación | 417 |
| II. El expediente de jurisdicción voluntaria de convocatoria de juntas generales | 422 |
| 1. <i>El recurso a la jurisdicción voluntaria</i> | 422 |
| 2. <i>La delimitación del ámbito de actuación del expediente por el acto y no por el sujeto</i> | 423 |
| 3. <i>Desjudicialización del expediente de convocatoria de junta</i> .. | 427 |
| 4. <i>Tramitación del expediente de jurisdicción voluntaria</i> | 429 |
| 4.1. <i>Competencia, legitimación y postulación</i> | 429 |
| 4.2. <i>Inicio del expediente: la solicitud</i> | 430 |
| 4.3. <i>Trámite de audiencia de los administradores</i> | 433 |
| 4.4. <i>Decisión sobre la convocatoria y recurso contra la misma</i> | 434 |
| 4.5. <i>Finalización del expediente</i> | 439 |

CAPÍTULO 12

APUNTE SOBRE EL TRATAMIENTO DE LOS ACUERDOS SOCIALES ADOPTADOS EN UNA JUNTA UNIVERSAL APARENTE 441

RITA LARGO GIL

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 441 |
| 1. <i>Dedicatoria. Delimitación del tema</i> | 441 |
| 2. <i>Observación de la realidad. Insuficiente atención normativa a la junta universal</i> | 442 |
| II. La junta universal aparente y el tratamiento de los acuerdos adoptados en ella | 445 |
| 1. <i>Requisitos de la Junta universal. En particular, la aceptación por unanimidad de la celebración de la reunión ¿y la fijación del orden del día? Delimitación de la junta universal aparente con respecto a otras realidades</i> | 445 |
| 2. <i>Tratamiento de los acuerdos adoptados en junta universal aparente</i> | 449 |
| 2.1. <i>Planteamiento</i> | 449 |
| 2.2. <i>Concepto de «orden público» a efectos de la impugnación de acuerdos sociales</i> | 449 |
| 2.3. <i>Acuerdos contrarios al orden público por las «circunstancias» en que se adoptan. Tratamiento especial de las sociedades cotizadas</i> | 450 |
| III. Bibliografía | 455 |

II.2

ASISTENCIA, REPRESENTACIÓN Y VOTO

CAPÍTULO 13

LA LEGITIMACIÓN DEL ACCIONISTA «POST RECORD DATE»: TRANSPARENCIA ACCIONARIAL Y ART. 179.3 LSC ... 459

REYES PALÁ LAGUNA

| | |
|------------------------------|-----|
| I. Introducción | 459 |
|------------------------------|-----|

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| II. La adquisición de la condición de socio con posterioridad a la fecha de registro | 462 |
| 1. <i>La permanencia del sistema de la fecha de registro en la LSC pese a los avances tecnológicos y a la Directiva 2007/36/CE</i> ... | 463 |
| 2. <i>El reconocimiento del derecho de asistencia al titular de acciones adquiridas con posterioridad a la fecha de registro</i> | 472 |

II.3

CONSTITUCIÓN Y ADOPCIÓN DE ACUERDOS

CAPÍTULO 14

| | |
|---|-----|
| EL PRESIDENTE DE LA JUNTA GENERAL: NATURALEZA JURÍDICA | 481 |
|---|-----|

MÓNICA FUENTES NAHARRO

| | |
|--|-----|
| I. Planteamiento | 481 |
| II. El debate sobre la naturaleza jurídica del Presidente | 484 |
| 1. <i>La indefinición de nuestra jurisprudencia y doctrina sobre la naturaleza jurídica de la figura</i> | 485 |
| 2. <i>La discusión en derecho comparado</i> | 486 |
| 2.1. <i>El derecho italiano</i> | 486 |
| 2.2. <i>Derecho portugués</i> | 491 |
| 2.3. <i>Derecho alemán</i> | 493 |
| 3. <i>Reorientación del debate tras la experiencia comparada</i> | 496 |
| III. El método colegial como clave dogmática en el estudio de la figura del Presidente | 497 |
| IV. Las facultades del Presidente: naturaleza, identificación y delimitación | 500 |
| 1. <i>Funciones «originarias» del Presidente</i> | 500 |
| 2. <i>Funciones originarias expresas e implícitas</i> | 501 |
| V. Los estatutos, el reglamento de la junta y las funciones del Presidente: límites a la autorregulación del órgano | 504 |
| VI. Bibliografía final | 506 |

CAPÍTULO 15

LA CONSTITUCIÓN DE LA JUNTA GENERAL DE ACCIONISTAS 511

MARÍA DE LA SIERRA FLORES DOÑA

| | |
|--|-----|
| I. Preliminar | 511 |
| II. Asistencia y legitimación con carácter previo | 512 |
| 1. <i>Accionistas con derecho de asistencia, presentes o asimilados y representados</i> | 512 |
| 2. <i>La legitimación anticipada como instrumento de control «a priori»</i> | 516 |
| III. «Quorum» de presencia y constitución de la junta | 520 |
| 1. <i>Porcentaje de capital suscrito con derecho de voto</i> | 520 |
| 2. <i>Constitución de la Junta y la lista de asistentes</i> | 522 |
| IV. La incidencia de la infracción en la constitución de la junta y en los acuerdos adoptados | 525 |
| V. Bibliografía | 528 |

CAPÍTULO 16

EL DERECHO DE INFORMACIÓN DE LOS SOCIOS COMO MEDIO DE CONTROL DE LA ACTUACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES. EL DIFÍCIL EQUILIBRIO PARA EVITAR LOS SUPUESTOS DE ABUSO. PROPUESTAS PRÁCTICAS DE MEJORA 533

ANTONIO CONDE TEJÓN

| | |
|---|-----|
| I. La complicada regulación del derecho de información de los socios | 534 |
| 1. <i>Los distintos intereses en juego</i> | 534 |
| 2. <i>Los diferentes niveles de acceso a la información</i> | 536 |
| 2.1. <i>Sociedades personalistas</i> | 536 |
| 2.2. <i>Sociedades capitalistas cerradas</i> | 537 |
| 2.3. <i>Sociedades capitalistas abiertas</i> | 538 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| 3. <i>El complicado equilibrio de los intereses en juego. Especial dificultad cuando el uso de la información es para el control de la actuación de los administradores</i> | 540 |
| II. La regulación del derecho de información de los socios | 542 |
| 1. <i>La solicitud de información</i> | 542 |
| 1.1. Restricción del momento en que solicitar información y del objeto de la misma | 542 |
| 1.2. Restricción del objeto de la información en ausencia de representatividad mínima | 547 |
| 2. <i>La entrega de información por la sociedad</i> | 549 |
| 2.1. La posible negativa por parte de la sociedad de proporcionar la información solicitada | 550 |
| 2.1.1. Competencia para valorar la procedencia de la información | 550 |
| 2.1.2. Circunstancias que permiten denegar la entrega de la información | 551 |
| 2.2. Intento de objetivar la obligación de entrega de información | 557 |
| 3. <i>El funcionamiento defectuoso del derecho de información de los socios</i> | 559 |
| 3.1. Restricción de este incumplimiento como causa de impugnación de la Junta | 559 |
| 3.2. La responsabilidad por la información indebidamente denegada | 561 |
| 3.3. La responsabilidad de los socios por su solicitud abusiva | 562 |

CAPÍTULO 17

| | |
|---|-----|
| LAS CUENTAS ANUALES DE LA SOCIEDAD ANÓNIMA COMO OBJETO DEL DERECHO DE INFORMACIÓN Y COMO OBJETO DE APROBACIÓN POR LA JUNTA GENERAL | 565 |
|---|-----|

CRISTÓBAL ESPÍN GUTIÉRREZ

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 566 |
| II. Objeto y finalidad de las cuentas anuales | 568 |

| | |
|--|-----|
| III. Las cuentas anuales de la sociedad anónima como objeto del derecho de información | 572 |
| 1. <i>Consideraciones generales sobre el derecho de información de los socios de la sociedad anónima: naturaleza y finalidades</i> ... | 572 |
| 2. <i>Régimen jurídico específico del derecho de información sobre las cuentas anuales de la sociedad anónima</i> | 576 |
| 3. <i>Ámbito del derecho de información en sentido estricto sobre las cuentas anuales de la sociedad anónima</i> | 579 |
| 3.1. <i>Delimitación general</i> | 579 |
| 3.2. <i>Causas de exención del deber de los administradores de informar</i> | 584 |
| 4. <i>La utilización abusiva o perjudicial de la información sobre las cuentas anuales</i> | 594 |
| IV. Las cuentas anuales de la sociedad anónima como objeto de aprobación por la junta general | 595 |
| 1. <i>Proceso de elaboración de las cuentas anuales</i> | 595 |
| 2. <i>Naturaleza del acuerdo de aprobación de las cuentas anuales por la junta general ordinaria</i> | 597 |
| V. Las diferentes consecuencias de la infracción del derecho de información sobre las cuentas anuales | 601 |
| VI. Bibliografía específica | 604 |
| CAPÍTULO 18 | |
| EL DERECHO A PRESENTAR PROPUESTAS DE ACUERDOS EN LA JUNTA GENERAL CONVOCADA | 609 |
| JAVIER MARTÍNEZ ROSADO | |
| I. El derecho a presentar propuestas de acuerdos: definición, función económica y regulación | 610 |
| II. Ámbito de aplicación | 614 |
| III. Legitimación, plazo y forma | 616 |
| 1. <i>Legitimación</i> | 616 |
| 2. <i>Plazo</i> | 618 |
| 3. <i>Forma</i> | 620 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| IV. Contenido de las propuestas. Vinculación por el órgano de administración | 621 |
| V. Publicidad de las propuestas | 626 |
| VI. Votación de las propuestas | 628 |
| VII. Bibliografía | 628 |
| CAPÍTULO 19 | |
| LA PROHIBICIÓN DE DISOCIAR LOS DERECHOS ADMINISTRATIVOS DE LA POSICIÓN DE SOCIO | 631 |
| FERNANDO MARÍN DE LA BÁRCENA GARCIMARTÍN | |
| I. Introducción | 631 |
| 1. Objetivo del trabajo y plan de la exposición | 631 |
| 2. Contenido y límites de la prohibición de disociación | 636 |
| II. Los fundamentos de la prohibición de disociación | 639 |
| 1. La unidad esencial de la participación | 639 |
| 2. El principio de correlación entre poder y responsabilidad | 640 |
| 3. La protección de la seguridad del tráfico | 646 |
| 4. Poder irrevocable y cesión del derecho de voto | 647 |
| III. Conclusiones | 648 |
| IV. Bibliografía citada | 649 |
| CAPÍTULO 20 | |
| LA VOTACIÓN SEPARADA POR ASUNTOS: ALGUNAS CUESTIONES EN RELACIÓN AL ARTÍCULO 197 BIS DEL TRLSC ... | 653 |
| BENJAMÍN PEÑAS MOYANO | |
| I. Premisa | 653 |
| II. El nuevo artículo 197 bis: ámbito de aplicación y estructura | 658 |
| III. Justificación de su dictado | 663 |
| IV. Cuestiones exegéticas diversas | 666 |
| 1. ¿Qué debe entenderse por asuntos que sean «sustancialmente independientes»? | 666 |

| | |
|---|-----|
| 2. <i>Un asunto cuya formulación está dispersa entre distintos puntos del orden del día, pero que considerado en su conjunto goza de «unidad sustancial» ¿debe entonces también ser objeto de una única votación, a pesar de esa dispersión señalada entre varios puntos del orden del día?</i> | 673 |
| 3. <i>Breves apuntes sobre los supuestos específicos contemplados en el apartado segundo del artículo 197 bis del TRLSC</i> | 675 |
| 4. <i>¿Dispone el socio de un derecho a solicitar la separación de los asuntos «sustancialmente independientes» en el caso en el que la sociedad no haya procedido en ese sentido?</i> | 678 |
| 5. <i>Incumplimiento por la entidad de lo dispuesto en el artículo 197 bis</i> | 682 |

CAPÍTULO 21

| | |
|--|-----|
| LA JUNTA, LOS ACUERDOS SOCIALES, LA PROHIBICIÓN DE LA UNANIMIDAD Y EL RECONOCIMIENTO DE DERECHOS DE VETO A LOS SOCIOS | 685 |
|--|-----|

JESÚS ALFARO ÁGUILA-REAL

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 686 |
| II. La junta como órgano necesario y la adopción en junta como requisito de validez de los acuerdos | 687 |
| III. La adopción de acuerdos por escrito y sin sesión | 690 |
| IV. La regulación de la junta es dispositiva | 694 |
| V. La deliberación | 695 |
| VI. Conclusión intermedia | 696 |
| VII. La soberanía de la junta | 697 |
| VIII. La junta como órgano colegiado | 699 |
| IX. Los acuerdos sociales | 700 |
| X. Naturaleza jurídica de los acuerdos sociales | 703 |
| XI. Las diferencias en el régimen jurídico entre contratos y acuerdos | 703 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| XII. Los acuerdos sociales como expresión de la voluntad de la persona jurídica y los vicios del consentimiento de los socios | 705 |
| XIII. Otros caracteres de los acuerdos sociales | 709 |
| XIV. ¿Es la regla de la mayoría consustancial a la naturaleza jurídica de los acuerdos sociales? La prohibición de la unanimidad y la prohibición de reconocer derechos de veto a socios determinados | 710 |
| XV. El art. 200.1 LSC no expresa un principio de orden público .. | 715 |
| XVI. El verdadero sentido de la prohibición del art. 200.1 LSC y de la prohibición de conceder derechos de veto a los socios | 716 |

II.4

LA IMPUGNACIÓN

CAPÍTULO 22

| | |
|--|------------|
| EL CRIBADO DEL CARÁCTER ESENCIAL O DETERMINANTE DE LOS MOTIVOS DE IMPUGNACIÓN DE LOS ACUERDOS SOCIALES, EN LOS SUPUESTOS DE IMPROCEDENCIA DE LA ACCIÓN (ART. 204.3 LSC) | 721 |
|--|------------|

M.ª TERESA MARTÍNEZ MARTÍNEZ

| | |
|---|------------|
| I. Planteamiento | 721 |
| II. Antecedentes | 724 |
| III. Paradojas en la configuración y el empleo del incidente como mecanismo (potestativo) para controlar la procedencia o no de la impugnación | 726 |
| IV. El objeto del incidente, en los distintos supuestos del art. 203.4 LSC | 732 |
| 1. <i>Planteamiento</i> | <i>732</i> |
| 2. <i>El «cribado» de la «resistencia» o irrelevancia de la participación o del voto ilegítimos o mal computados art. [204. 3 c) y d)]</i> | <i>734</i> |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 3. <i>El «cribado» de las infracciones procedimentales irrelevantes [art. 204.3 a)]</i> | 736 |
| 4. <i>El cribado del carácter esencial de la información omitida o inexacta [art. 203.4 b)]</i> | 738 |
| 4.1. <i>Sobre «qué derecho de información» puede promoverse el incidente</i> | 739 |
| 4.2. <i>Sobre el objeto del incidente y de la sentencia sobre el fondo</i> | 742 |
| V. Conclusión | 746 |
| CAPÍTULO 23 | |
| LA IMPUGNACIÓN DE LA FUSIÓN TRANSFRONTERIZA EN LA LEY DE MODIFICACIONES ESTRUCTURALES | 747 |
| ADOLFO SEQUEIRA MARTÍN | |
| I. EL PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA | 749 |
| 1. <i>La evolución del modelo de régimen de impugnación de la fusión transfronteriza intracomunitaria</i> | 751 |
| 1.1. La situación previa a la Ley de Modificaciones Estructurales | 751 |
| 1.2. La confusa situación recogida en la Ley de Modificaciones Estructurales | 754 |
| 2. <i>La necesidad de una propuesta aclaratoria del confuso modelo del régimen de impugnación de una fusión inscrita y su relevancia para la fusión transfronteriza intracomunitaria</i> | 757 |
| 3. <i>Los fundamentos para una interpretación disgregadora del régimen convalidante de la inscripción registral de la fusión y de su relación con su posible impugnación en función de cuál sea el supuesto de fusión contemplado</i> | 760 |
| II. LA EFICACIA CONVALIDANTE DE LA INSCRIPCIÓN Y LA FUSIÓN TRANSFRONTERIZA INTRACOMUNITARIA | 765 |
| 1. <i>La relevancia de la calificación en el efecto convalidante de la inscripción de una fusión transfronteriza intracomunitaria</i> ... | 767 |

SUMARIO

Página

| | |
|---|-----|
| 2. <i>El alcance del efecto convalidante de la inscripción de la fusión transfronteriza y sus límites en torno a la protección de socios y terceros</i> | 773 |
|---|-----|

CAPÍTULO 24

| | |
|--|-----|
| DEBATE EN TORNO A LA SANCIÓN DE LOS ACUERDOS IMPUGNABLES DE LA JUNTA GENERAL VINCULADOS A DEBERES DE INFORMACIÓN PÚBLICA SOCIETARIA | 779 |
|--|-----|

MARÍA ROSA TAPIA SÁNCHEZ

| | |
|--|-----|
| I. Planteamiento | 779 |
| II. La opción de la «anulabilidad» como sanción implícita asociada a los acuerdos impugnables | 782 |
| III. Consecuencias derivadas de la opción «anulabilidad» como sanción asociada a los acuerdos impugnables | 784 |
| 1. <i>La unificación de los plazos de impugnación</i> | 785 |
| 2. <i>La reducción de la legitimación activa</i> | 786 |
| IV. La reducción del ámbito impugnatorio «requisitos para la impugnabilidad del acuerdo» por defectos en la información suministrada al socio | 788 |
| 1. <i>La ausencia de subsanación o convalidación del acuerdo impugnables</i> | 788 |
| 2. <i>Información caracterizada como «esencial» y el ejercicio «razonable» del derecho de información por el «socio-medio»</i> | 789 |
| 3. <i>Información solicitada con antelación a la celebración de la junta</i> | 791 |
| 4. <i>El carácter determinante de los votos inválidos por defectos en la información en el acuerdo de la Junta o el «test de resistencia»</i> | 795 |
| V. Las nuevas medidas de tutela sustitutivas del derecho de impugnación del acuerdo: la acción de indemnización de daños y perjuicios | 796 |
| VI. Referencias bibliográficas | 797 |

II.5

SOCIEDADES COTIZADAS

CAPÍTULO 25

ESPECIALIDADES QUE PRESENTA LA CONVOCATORIA DE LA JUNTA GENERAL DE LAS SOCIEDADES COTIZADAS 803

LUISA MARÍA ESTEBAN RAMOS

- I. Introducción. El papel de la junta general en las sociedades cotizadas 803**
- II. Especialidades en la convocatoria de la junta general en las sociedades cotizadas 806**
 - 1. *Razones que justifican la existencia de normas específicas para la convocatoria de la junta general en las sociedades cotizadas 806*
 - 2. *Análisis de las distintas especialidades 808*
 - 2.1. Reducción del plazo de convocatoria 808
 - 2.2. Publicidad de la convocatoria 810
 - 2.3. Contenido del anuncio de convocatoria 812
 - 2.4. Información previa a la junta 813
 - 2.5. Complemento del orden del día y presentación de propuestas de acuerdo 818

CAPÍTULO 26

EL VOTO DIVERGENTE DE LA ENTIDAD ACCIONISTA LEGITIMADA EN LA SOCIEDAD COTIZADA 825

MARÍA JESÚS PEÑAS MOYANO

- I. Algunos apuntes sobre el derecho de voto del accionista en la sociedad cotizada y la (necesaria) actuación de terceras personas para su ejercicio en diversos casos 825**
- II. El régimen jurídico del llamado voto divergente en el art. 524 del TRLSC 830**
 - 1. *Las entidades legitimadas 831*
 - 2. *La actuación por cuenta ajena 833*
 - 3. *Las instrucciones recibidas 833*
 - 4. *Voto divergente y fraccionamiento del voto 835*

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| 5. <i>Representación por terceros o por los titulares directos de las acciones</i> | 837 |
| III. El voto divergente de la entidad accionista legitimada en la sociedad cotizada europea: situación en regímenes jurídicos de nuestro entorno | 837 |
| IV. Consideración final: ¿es posible el voto divergente en el derecho español? | 841 |
| V. Bibliografía | 844 |
| CAPÍTULO 27 | |
| REFLEXIONES SOBRE EL REGLAMENTO DE LA JUNTA GENERAL COMO PARÁMETRO DE IMPUGNACIÓN DE LOS ACUERDOS SOCIALES | 847 |
| FRANCISCO GONZÁLEZ CASTILLA | |
| I. La impugnación de los acuerdos contrarios al reglamento y la revitalización de la junta general | 847 |
| II. La evolución del reglamento de la junta general en nuestro derecho societario | 851 |
| III. Naturaleza jurídica y contenido del reglamento como documento orgánico | 857 |
| IV. Sobre la dudosa posibilidad de que los acuerdos sociales sean impugnados por oponerse al reglamento de la junta general | 861 |

III LOS ADMINISTRADORES

III.1 COMPETENCIA, REQUISITOS SUBJETIVOS Y REMUNERACIÓN

CAPÍTULO 28

LA COGESTIÓN EN LA ENCRUCIJADA EUROPEA 875

SANTIAGO HIERRO ANIBARRO

MARTA ZABALETA DÍAZ

- | | | |
|-------------|---|-----|
| I. | Introducción | 875 |
| II. | El paradigma del sistema europeo de cogestión | 876 |
| III. | La crisis del paradigma | 880 |
| | 1. <i>La crítica de la gestión en el marco del modelo dualista</i> | 880 |
| | 2. <i>El difícil maridaje entre cogestión y gobierno corporativo</i> | 885 |
| | 3. <i>La huida de la gestión</i> | 888 |
| IV. | La cuestión prejudicial | 889 |
| | 1. <i>Los precedentes en que se funda el planteamiento de la cuestión prejudicial</i> | 889 |
| | 2. <i>Las conclusiones del Abogado General</i> | 895 |
| | 3. <i>A modo de epílogo</i> | 896 |

CAPÍTULO 29

LA CRECIENTE TIPIFICACIÓN DE LAS FUNCIONES DE LOS ADMINISTRADORES DE LAS SOCIEDADES ANÓNIMAS 899

RAFAEL ILLESCAS

- | | | |
|-------------|--|-----|
| I. | Recuerdos más y menos remotos | 899 |
| II. | Realidades legales actuales: muy amplia y una tanto desordenada tipificación de funciones | 901 |
| III. | Realidades legales actuales: el marco de actuación de las concretas funciones típicas | 903 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| IV. Realidades legales actuales: las concretas funciones típicas | 908 |
| V. Realidades legales actuales: las concretas funciones típicas particulares de las sociedades anónimas cotizadas | 910 |
| VI. Realidades legales actuales: la pérdida de relevante función por los administradores sociales | 911 |
| VII. Efectos y consecuencias de la tipificación | 913 |
| CAPÍTULO 30 | |
| LUCES Y SOMBRAS EN TORNO A LA VALIDEZ DE LOS PACTOS DE SINDICACIÓN PARA EL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN EN EL DERECHO ESPAÑOL | 915 |
| VICENTE M. MAMBRILLA RIVERA | |
| I. Introducción: los pactos parasociales como instrumento de integración (modificación) de la relación societaria | 916 |
| II. Pactos parasociales y su proyección sobre el órgano de administración societario | 920 |
| III. Derecho positivo español y pactos parasociales de sindicación de voto | 924 |
| 1. <i>La publicidad de los pactos de sindicación</i> | 924 |
| 2. <i>La publicidad de los protocolos familiares</i> | 925 |
| 3. <i>Publicidad de los pactos parasociales en sociedades cotizadas</i> | 926 |
| 4. <i>Referencias legislativas a los pactos de sindicación para el Consejo</i> | 927 |
| 4.1. <i>Sociedades cotizadas: la disposición transitoria 3.^a letra c) de la Ley de Transparencia de 2003 y otras disposiciones complementarias</i> | 928 |
| 4.2. <i>Régimen Legal de Opas</i> | 929 |
| 5. <i>Los Pactos de sindicación para el Consejo en el Anteproyecto de Código Mercantil</i> | 931 |
| IV. Deberes de los administradores y pactos de sindicación para el consejo | 933 |
| 1. <i>La posición fiduciaria de los administradores y su actuación en interés de la sociedad: deberes de los administradores</i> | 933 |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 2. <i>El deber de diligencia de los administradores</i> | 937 |
| 3. <i>El deber de lealtad: escollo legal al reconocimiento de la validez de los pactos de sindicación para el Consejo</i> | 939 |
| 3.1. Consideraciones generales | 939 |
| 3.2. Las concretas manifestaciones del deber de lealtad | 939 |
| 3.3. La «independencia» de los administradores | 941 |
| 3.4. Las «instrucciones» a los administradores | 942 |
| 3.4.1. Instrucciones de la junta y otras instrucciones legalmente admitidas | 942 |
| 3.4.2. Instrucciones de todos los socios: los pactos «omnilaterales» de sindicación | 944 |
| 3.4.3. Las instrucciones de grupo o particulares: instrucciones emanadas de los pactos de sindicación | 948 |
| V. A modo de conclusión | 950 |
| CAPÍTULO 31 | |
| LA DIVERSIDAD DE GÉNERO EN LOS CONSEJOS DE ADMINISTRACIÓN DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL | 953 |
| ANA BELÉN CAMPUZANO | |
| I. El gobierno de las sociedades de capital | 953 |
| 1. <i>El buen gobierno de las sociedades de capital</i> | 953 |
| 2. <i>El favorecimiento de la diversidad de género en la composición de los consejos de administración</i> | 959 |
| II. La presencia equilibrada de mujeres y hombres en los consejos de administración de las sociedades | 964 |
| 1. <i>El ámbito de aplicación subjetivo: las sociedades mercantiles obligadas a presentar cuenta de pérdidas y ganancia no abreviada</i> | 966 |
| 2. <i>El nombramiento de mujeres en el consejo de administración</i> | 967 |
| 3. <i>El plazo para el nombramiento de mujeres en los consejos de administración</i> | 970 |
| 4. <i>Otras acciones de responsabilidad social de las empresas en materia de igualdad</i> | 972 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| 5. <i>Las ventajas de la adopción de acciones de responsabilidad social</i> | 972 |
| CAPÍTULO 32 | |
| LA RETRIBUCIÓN DE LOS CONSEJEROS EJECUTIVOS EN SOCIEDADES CERRADAS | 975 |
| CRISTINA GUERRERO TREVIJANO | |
| I. Introducción | 975 |
| II. Problemas tradicionales de la retribución de los consejeros ejecutivos | 978 |
| III. Retribución de los ejecutivos tras la reforma de la LSC: el contrato de delegación | 985 |
| 1. <i>Consideraciones previas</i> | 985 |
| 2. <i>Naturaleza</i> | 986 |
| 3. <i>Contenido</i> | 989 |
| 4. <i>Competencia para la fijación de la retribución de los consejeros ejecutivos: Aprobación del contrato de delegación</i> | 992 |
| IV. Conclusiones | 996 |

III.2

LOS DEBERES Y LA REPRESENTACIÓN

| | |
|--|------|
| CAPÍTULO 33 | |
| LA COORDINACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES SOLIDARIOS DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL COMO MANIFESTACIÓN DEL DEBER DE DILIGENCIA | 1003 |
| EMILIO DÍAZ RUIZ | |
| I. La administración solidaria en la ley de sociedades de capital | 1003 |
| II. La solidaridad en la administración de las sociedades regulares colectivas y de las sociedades civiles | 1005 |
| III. La administración solidaria en el reglamento del registro mercantil | 1007 |

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| IV. Los administradores en las sociedades civiles | 1007 |
| V. El deber de diligencia y sus manifestaciones | 1009 |
| 1. <i>Deber de diligencia y deber de lealtad</i> | 1009 |
| 2. <i>Contenido del deber de diligencia y facultades de los administradores para su cumplimiento</i> | 1011 |
| 3. <i>La mayor habitualidad de la administración solidaria</i> | 1013 |
| 4. <i>El Código de Buen Gobierno</i> | 1014 |
| VI. Contenido de la obligación de coordinación de los administradores solidarios | 1016 |
| 1. <i>Actuación informada</i> | 1017 |
| 2. <i>Actuación consensuada</i> | 1018 |
| 3. <i>Obligación de cooperación</i> | 1020 |
| 4. <i>Responsabilidad</i> | 1020 |
| VII. Bibliografía | 1021 |

CAPÍTULO 34

LA DISPONIBILIDAD, «DE LEGE LATA», DEL DEBER DE DILIGENCIA DE LOS ADMINISTRADORES

ALFREDO MUÑOZ GARCÍA

| | |
|--|------|
| I. Introducción | 1023 |
| II. Planteamiento y delimitación del problema | 1027 |
| III. El argumento a sensu contrario | 1036 |
| IV. Interpretación previa y aplicación del argumento a sensu contrario en relación con la posible disponibilidad del deber de diligencia | 1039 |
| 1. <i>La regla de la discrecionalidad empresarial como regulación expresa del deber de diligencia</i> | 1039 |
| 2. <i>La ausencia de exoneración derivada de los acuerdos de la junta general y la afectación de la antijuridicidad de las conductas lesivas</i> | 1043 |
| 3. <i>La inexistencia de un bicondicional entre el deber de lealtad y la imperatividad</i> | 1046 |

SUMARIO

Página

CAPÍTULO 35

LA PRUEBA EN LA REGLA DE LA DISCRECIONALIDAD EMPRESARIAL («BUSINESS JUDGEMENT RULE») 1051

ANDRÉS RECALDE CASTELLS

- I. Los deberes de los administradores** 1051
- II. El deber de diligencia** 1053
 - 1. *Contenido* 1053
 - 2. *La necesaria discrecionalidad en la gestión de la empresa* 1057
 - 3. *Manifestaciones concretas del deber de diligencia* 1058
- III. La regla de la discrecionalidad empresarial** 1060
 - 1. *Los orígenes de la regla y la experiencia comparada* 1060
 - 2. *La incorporación de la regla de la discrecionalidad al Derecho español y su ámbito* 1063
 - 3. *Los presupuestos de la regla de la discrecionalidad empresarial* 1065
 - 4. *La regla de la discrecionalidad como una regla procesal referida a la carga y al contenido de la prueba* 1071

CAPÍTULO 36

HUMANO, DEMASIADO HUMANO: EL ENRIQUECIMIENTO INJUSTO DEL ADMINISTRADOR DESLEAL 1079

MARÍA CRISTINA ESCRIBANO GÁMIR

- I. Introducción** 1079
- II. El deber de lealtad** 1081
- III. El enriquecimiento injusto del administrador desleal** 1087
 - 1. *Planteamiento* 1087
 - 2. *Enriquecimiento injusto o enriquecimiento sin causa: la relación entre la sociedad y los administradores* 1091
 - 3. *Requisitos del enriquecimiento* 1093
 - 4. *Objeto de la pretensión por enriquecimiento* 1095
 - 5. *El obligado a la devolución del enriquecimiento* 1096
 - 6. *Algunas consideraciones finales* 1097

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| IV. Bibliografía | 1099 |
| CAPÍTULO 37 | |
| UNA APROXIMACIÓN A LA ACCIÓN DE ENRIQUECIMIENTO DESLEAL DEL ADMINISTRADOR | 1101 |
| PEDRO YANES YANES | |
| I. Preliminar | 1101 |
| II. La función de la acción de enriquecimiento | 1102 |
| 1. <i>Cuestión previa: funciones del deber de lealtad y función de la acción de enriquecimiento</i> | 1102 |
| 2. <i>La función protectora/reintegradora</i> | 1103 |
| 3. <i>¿Funciones preventiva y punitiva?</i> | 1106 |
| 4. <i>Inexistencia de una función indemnizatoria</i> | 1108 |
| III. El objeto de la acción de enriquecimiento | 1109 |
| 1. <i>Obligación de restitución: presupuestos</i> | 1109 |
| 1.1. Antijuridicidad | 1109 |
| 1.1.1. Planteamiento | 1109 |
| 1.1.2. La dispensa del deber como hecho excluyente | 1111 |
| 1.2. Enriquecimiento | 1111 |
| 1.2.1. Planteamiento | 1111 |
| 1.2.2. ¿Enriquecimiento correlativo a empobrecimiento? | 1112 |
| 1.2.3. Contenido y medida de la restitución | 1113 |
| IV. La acción de enriquecimiento como acción autónoma | 1114 |
| 1. <i>La existencia de la acción</i> | 1114 |
| 2. <i>La autonomía de la acción</i> | 1116 |

III.3**LA RESPONSABILIDAD**

CAPÍTULO 38

| | |
|---|-------------|
| EL EJERCICIO POR LA SOCIEDAD DE LA ACCIÓN SOCIAL DE RESPONSABILIDAD CONTRA LOS ADMINISTRADORES | 1121 |
|---|-------------|

ÁNGEL ROJO

| | |
|--|-------------|
| I. Introducción | 1121 |
| II. El acuerdo previo de la junta general como presupuesto para el ejercicio de la acción social | 1124 |
| 1. <i>Las funciones del acuerdo previo</i> | 1125 |
| 2. <i>La propuesta de acuerdo</i> | 1129 |
| 3. <i>El previo acuerdo como presupuesto sustantivo</i> | 1131 |
| 4. <i>El problema del «contenido mínimo» del acuerdo</i> | 1134 |
| 4.1. <i>El «contenido mínimo»</i> | 1134 |
| 4.2. <i>La identificación de los administradores responsables como contenido del acuerdo</i> | 1135 |
| 4.3. <i>La no necesidad de inclusión en el acuerdo del deber infringido por los administradores</i> | 1140 |
| 4.4. <i>La ampliación del contenido</i> | 1142 |
| III. La legitimación activa | 1143 |
| 1. <i>La legitimación activa de la sociedad dañada</i> | 1143 |
| 2. <i>La legitimación activa de la sociedad sucesora. El problema de la pluralidad de sociedades sucesoras</i> | 1144 |
| IV. La legitimación pasiva | 1147 |
| 1. <i>La legitimación pasiva de los administradores</i> | 1147 |
| 2. <i>El ejercicio de la acción social contra los sucesores de los administradores</i> | 1149 |
| 2.1. <i>La acción social contra los sucesores del administrador persona natural</i> | 1150 |
| 2.2. <i>La acción social contra los sucesores de la persona jurídica administradora</i> | 1158 |

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| V. La acción de regreso | 1161 |
| 1. <i>Los presupuestos de la acción de regreso</i> | 1161 |
| 1.1. <i>La «identidad» del daño</i> | 1161 |
| 1.2. <i>La pluralidad de responsables</i> | 1164 |
| 2. <i>El problema de los límites subjetivos de la acción de regreso</i> | 1164 |
| CAPÍTULO 39 | |
| DISTRIBUCIÓN DE COMPETENCIAS ORGÁNICAS RELATIVA A LA ACCIÓN SOCIAL DE RESPONSABILIDAD FRENTE A LOS ADMINISTRADORES | 1169 |
| MARÍA ÁNGELES ALCALÁ DÍAZ | |
| I. Marco legal. Aspectos generales: competencias de decisión y de ejecución | 1170 |
| II. Competencias de la junta general en relación con la acción social de responsabilidad | 1172 |
| 1. <i>Competencia para decidir el ejercicio de la acción social de responsabilidad. Requisitos y contenido del acuerdo</i> | 1172 |
| 2. <i>Competencias de la junta general sobre la renuncia y la transacción relativa a la acción social de responsabilidad</i> | 1178 |
| 3. <i>Instrumentos complementarios para hacer efectiva la competencia de la junta general relativa al ejercicio de la acción social de responsabilidad</i> | 1181 |
| 4. <i>Instrumentos alternativos o subsidiarios al acuerdo de la junta general en relación con la acción social de responsabilidad</i> ... | 1183 |
| III. Competencias del órgano de administración en el ejercicio de la acción social de responsabilidad | 1185 |
| 1. <i>La representación procesal en el contexto general de las facultades del órgano de administración. Actuación representativa y nombramiento de apoderados</i> | 1185 |
| 2. <i>Ámbito de decisión del órgano de administración en el marco de la representación procesal de la sociedad en el ejercicio de la acción social de responsabilidad</i> | 1192 |
| 2.1. <i>Los vínculos de la representación procesal con el acuerdo de la junta general sobre la acción social de responsabilidad</i> | 1192 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| 2.2. Actos procesales de los administradores en el procedimiento judicial relativo a la acción social de responsabilidad | 1196 |
| 2.3. El interés social en la representación del órgano de administración dentro del proceso judicial sobre la acción social de responsabilidad | 1199 |
| 3. <i>Representación procesal y responsabilidad de los administradores</i> | 1202 |
| IV. Bibliografía | 1203 |
| CAPÍTULO 40 | |
| ACCIÓN SOCIAL DE RESPONSABILIDAD CONTRA LOS ADMINISTRADORES Y DESTITUCIÓN AUTOMÁTICA DE LOS AFECTADOS | 1205 |
| LUIS ÁNGEL SÁNCHEZ PACHÓN | |
| I. Introducción | 1205 |
| II. Problemas interpretativos en la normativa reguladora y soluciones doctrinales | 1210 |
| 1. <i>Cuestiones que se plantean en la regulación actual con el cese automático del administrador cuando la junta promueve, o transige, la acción social de responsabilidad contra los administradores</i> | 1210 |
| 2. <i>La destitución automática del administrador por promover la acción de responsabilidad, o por su transacción, como norma dispositiva</i> | 1217 |
| III. ¿Hay razones que justifiquen la conexión entre promover la acción de responsabilidad, o de transigir sobre la misma, y la destitución automática de los administradores afectados? | 1220 |
| IV. Conveniencia de una intervención legislativa | 1224 |
| V. Reflexión final | 1225 |

CAPÍTULO 41

ACCIÓN INDIVIDUAL EN LOS CASOS DE CIERRE DE HECHO DE SOCIEDADES Y CARGA DE LA PRUEBA 1227

FRANCISCO JAVIER ARIAS VARONA

- I. Planteamiento** 1227
- II. La acción individual como recurso para los acreedores insatisfechos** 1230
- III. La dudosa flexibilización de la carga de la prueba en la jurisprudencia reciente del tribunal supremo** 1239
 - 1. *Las sentencias del TS de abril y julio de 2016* 1239
 - 2. *La prueba como elemento decisivo para el éxito de la acción individual en los casos de cierre de hecho* 1243
 - 3. *La posición del Tribunal Supremo y su relación con las reglas generales en materia de prueba* 1251

CAPÍTULO 42

ALGUNAS REFLEXIONES EN TORNO AL INICIO DEL CÓMPUTO DEL PLAZO DE PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN DE RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES POR LAS OBLIGACIONES SOCIALES 1257

EVA RECAMÁN GRAÑA

- I. Aproximación a la cuestión analizada. Relevancia de la ausencia de inscripción del cese del administrador en el cargo en el cómputo del plazo para el ejercicio de la acción de responsabilidad por las obligaciones sociales** 1258
- II. La no prescripción de la acción de responsabilidad por las obligaciones sociales del administrador cesado como consecuencia de la falta de inscripción y publicación del cese** 1259
 - 1. *Régimen del cese del administrador en el cargo. Efectos de la inscripción* 1259
 - 2. *Ámbito de la protección otorgada al tercero de buena fe por la publicidad material negativa* 1261
 - 3. *Posibilidad de resarcimiento del administrador cesado* 1264

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| III. Algunas cuestiones en relación con el ejercicio y la prescripción de la acción de responsabilidad de los administradores por las obligaciones sociales | 1265 |
| 1. <i>La polémica sobre el «dies a quo» en el cómputo del plazo de prescripción de la acción</i> | 1265 |
| 2. <i>Cuestiones concretas en torno a la aplicación del artículo 241 bis LSC a la acción de responsabilidad de los administradores por las obligaciones sociales</i> | 1268 |
| 3. <i>Posible recurso a una interpretación coordinada del artículo 949 Cdc y el 241 bis LSC en escenarios concretos</i> | 1270 |
| CAPÍTULO 43 | |
| ALGUNAS CONSIDERACIONES SOBRE EL RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD DE LOS LIQUIDADORES EN EL MOMENTO EXTINTIVO DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL | 1273 |
| ANA FELICITAS MUÑOZ PÉREZ | |
| I. Introducción | 1273 |
| II. La extinción «formal» de las sociedades de capital | 1275 |
| 1. <i>Sociedad en liquidación previa a la cancelación</i> | 1278 |
| 2. <i>Responsabilidades tras la cancelación</i> | 1285 |
| III. La responsabilidad del liquidador como garante del proceso de liquidación | 1289 |
| 1. <i>Planteamiento</i> | 1289 |
| 2. <i>Marco de relaciones</i> | 1290 |
| 2.1. <i>Responsabilidad en la extinción</i> | 1290 |
| 2.2. <i>Responsabilidad por daños en el cumplimiento de las tareas «ex lege» post-cancelación</i> | 1295 |
| IV. Bibliografía | 1296 |

VOLUMEN II

III.4

EL CONSEJO DE ADMINISTRACIÓN

CAPÍTULO 44

IDENTIDAD Y DIFERENCIA DEL CONSEJERO DOMINICAL ... 39

CÁNDIDO PAZ-ARES

| | | |
|-------------|---|-----|
| I. | Planteamiento del estudio | 40 |
| | 1. <i>Concepto funcional de dominicalidad</i> | 41 |
| | 2. <i>Relevancia normativa de la dominicalidad</i> | 44 |
| | 3. <i>Dominicalidad y facticidad</i> | 45 |
| | 4. <i>Sistema de la exposición</i> | 48 |
| II. | Centralidad del deber de independencia | 49 |
| | 1. <i>La independencia como derivación del mandato colectivo</i> | 50 |
| | 2. <i>Valor expresivo del deber de independencia</i> | 55 |
| | 3. <i>Valor regulativo del deber de independencia</i> | 58 |
| | 4. <i>Independencia subjetiva e independencia objetiva</i> | 66 |
| III. | Hipótesis del mandato natural | 67 |
| | 1. <i>Razón práctica y necesidad de interacción</i> | 68 |
| | 2. <i>Razón jurídica y preservación de la autonomía</i> | 76 |
| | 3. <i>El mandato natural como solución de equilibrio: referencia al debate doctrinal</i> | 82 |
| IV. | Mandato natural y gobierno corporativo | 93 |
| | 1. <i>Dialéctica consejero independiente vs. consejero dominical</i> ... | 94 |
| | 2. <i>Función de supervisión de los titulares de bloques</i> | 96 |
| | 3. <i>Función de intermediación y composición de intereses</i> | 99 |
| | 4. <i>Normalización del régimen jurídico de la conversación privada: remisión a la parte especial</i> | 103 |
| V. | Instrucciones indicativas: transparencia y no interferencia .. | 104 |
| | 1. <i>Transparencia de la condición de consejero dominical</i> | 105 |
| | 2. <i>Protección frente a interferencias indebidas</i> | 106 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| 3. ¿Improcedencia de las retribuciones del <i>dominus</i> ? | 116 |
| VI. Extensión al consejero dominical de los conflictos de interés del «dominus» | 118 |
| 1. <i>El problema de la tasa legal de las personas vinculadas</i> | 120 |
| 2. <i>El expediente del conflicto indirecto</i> | 124 |
| 3. <i>El expediente del conflicto por cuenta ajena</i> | 126 |
| 4. <i>Referencia a la cuestión del doble conflicto</i> | 134 |
| VII. Flujo de información confidencial del consejero dominical al «dominus» | 135 |
| 1. <i>Exigencias derivadas de las funciones de gobernanza</i> | 137 |
| 2. <i>La llamada excepción de utilidad operativa y la cuestión de la normalidad</i> | 139 |
| 3. <i>La prueba práctica del nueve: el caso de los grupos de sociedades</i> | 148 |
| 4. <i>Referencia a los deberes de información del consejero dominical frente a la sociedad en relación con su dominus</i> | 150 |
| VIII. Responsabilidad del «dominus» por actos del consejero dominical | 152 |
| 1. <i>Responsabilidad civil por hecho ajeno</i> | 152 |
| 2. <i>La doctrina de los administradores de hecho</i> | 157 |
| 3. <i>La inducción como modalidad de participación en el hecho leve</i> | 161 |
| 4. <i>Referencia a la solidaridad y el regreso</i> | 167 |
| IX. Consideración final: ¿dominicales independientes? | 168 |
| X. Referencias bibliográficas | 173 |
| CAPÍTULO 45 | |
| EL SECRETARIO DEL CONSEJO COMO ABOGADO EXTERNO | 193 |
| FRANCISCO VICENT CHULIÁ | |
| I. La figura del secretario del consejo | 193 |
| II. El abogado como secretario del consejo | 196 |

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| III. La influencia del secretary | 199 |
| IV. La figura legal del letrado asesor | 200 |
| V. El secretario del consejo en la LSC | 203 |
| VI. Funciones del secretario del consejo | 207 |
| CAPÍTULO 46 | |
| LAS FACULTADES DEL CONSEJO DE ADMINISTRACIÓN LEGALMENTE INDELEGABLES TRAS LA REFORMA DE LA LEY 31/2014 | 213 |
| LUIS ANTONIO VELASCO SAN PEDRO | |
| I. Introducción | 214 |
| II. Enumeración, clasificación y contenido de las facultades legalmente indelegables | 219 |
| 1. <i>Facultades de gestión y de control de los delegados y altos ejecutivos</i> | 220 |
| 1.1. En relación con todas las sociedades de capital | 220 |
| 1.2. Solo para las sociedades cotizadas | 221 |
| 2. <i>Facultades en relación con la junta general</i> | 222 |
| 2.1. Para todas las sociedades de capital | 223 |
| 2.2. Únicamente para las sociedades cotizadas | 223 |
| 3. <i>Sentido y concreción del contenido de las facultades indelegables del consejo de administración</i> | 224 |
| III. Obligatoriedad de que el consejo adopte decisiones en las materias legalmente indelegables | 226 |
| IV. Vinculación de las decisiones del consejo en materias indelegables para la sociedad y el consejo | 229 |
| V. Consecuencias del incumplimiento de los límites legales de la delegación | 231 |
| 1. <i>Frente a terceros</i> | 232 |
| 2. <i>Frente a la sociedad</i> | 233 |
| VI. Conclusiones | 234 |

III.5

ESPECIALIDADES DE SOCIEDADES COTIZADAS

CAPÍTULO 47

| | |
|--|-----|
| EL FUNCIONAMIENTO DEL CONSEJO EN LAS SOCIEDADES COTIZADAS (REGLAS LEGALES, RECOMENDACIONES Y AUTORREGULACIÓN) | 237 |
|--|-----|

JESÚS QUIJANO GONZÁLEZ

| | |
|--|-----|
| I. Introducción: funcionamiento del consejo y buen gobierno; antecedentes | 237 |
| II. El marco legal de funcionamiento del consejo | 240 |
| 1. <i>Las reglas generales en las sociedades de capital</i> | 241 |
| 2. <i>Las reglas especiales en las sociedades cotizadas</i> | 246 |
| III. El funcionamiento del consejo en las recomendaciones de buen gobierno | 251 |
| 1. <i>Recomendaciones relacionadas con el deber de diligencia</i> | 252 |
| 2. <i>Recomendaciones relacionadas con la organización y funcionamiento del Consejo</i> | 255 |
| IV. El funcionamiento del consejo como materia de autorregulación en los estatutos y en el reglamento | 259 |

CAPÍTULO 48

| | |
|--|-----|
| LAS COMPETENCIAS INDELEGABLES DEL CONSEJO DE ADMINISTRACIÓN EN LA SOCIEDAD COTIZADA | 263 |
|--|-----|

ALBERTO ALONSO UREBA

ANTONIO RONCERO SÁNCHEZ

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 264 |
| II. La definición del modelo funcional del consejo de administración en las sociedades cotizadas a través de la delimitación del conjunto de competencias, facultades y funciones indelegables | 267 |
| 1. <i>La configuración funcional del consejo de administración como órgano centrado en la supervisión y en la definición estratégica de los criterios de actuación de la sociedad</i> | 267 |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 2. <i>Insuficiencia y disfuncionalidades de la indelegabilidad como técnica jurídica para delimitar el modelo funcional del consejo de administración en las sociedades cotizadas</i> | 270 |
| 3. <i>Problemas de coordinación. Decisiones de los órganos delegados sobre materias indelegables en situaciones de urgencia</i> ... | 276 |
| III. Aspectos jurídico-conceptuales de la delimitación legal de las competencias indelegables del consejo de administración en las sociedades cotizadas | 281 |
| IV. Las materias indelegables en particular | 287 |
| 1. <i>Competencias indelegables del consejo de administración en las sociedades cotizadas: alcance y sistematización</i> | 287 |
| 2. <i>Competencias que definen el marco de relaciones entre el consejo de administración y la dirección</i> | 289 |
| 2.1. <i>Competencias de orientación, instrucción e impulso de la gestión en manos de la dirección</i> | 289 |
| 2.2. <i>Competencias de supervisión o control de la actuación de la dirección</i> | 291 |
| 3. <i>Competencias de organización y funcionamiento del consejo y sus comisiones</i> | 293 |
| 4. <i>Competencias de información/transparencia frente a los accionistas y los mercados en general</i> | 297 |
| V. Bibliografía | 299 |

CAPÍTULO 49

| | |
|--|-----|
| EL RÉGIMEN SOBRE OPERACIONES VINCULADAS EN LA DIRECTIVA 2017/828 Y SU EVENTUAL IMPACTO EN EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL | 303 |
|--|-----|

GUILLERMO GUERRA MARTÍN

| | |
|--|-----|
| I. Introducción y objeto | 303 |
| II. Antecedentes en el ámbito comunitario de la nueva regulación sobre las operaciones vinculadas | 305 |
| III. Las operaciones vinculadas en la nueva directiva | 310 |
| 1. <i>Consideraciones previas</i> | 310 |

SUMARIO

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 2. <i>Previsiones de la Directiva de carácter obligatorio para los Estados Miembros</i> | 312 |
| 2.1. La definición de «parte vinculada» | 312 |
| 2.2. La determinación de las operaciones vinculadas que son «importantes» y la regla del cómputo agregado | 316 |
| 2.3. El anuncio público de las operaciones de la sociedad con partes vinculadas y de las operaciones entre las partes vinculadas de la sociedad y sus filiales | 320 |
| 2.4. La aprobación por los órganos societarios y la abstención del administrador afectado | 323 |
| 3. <i>Previsiones de la Directiva de carácter dispositivo para los Estados Miembros</i> | 326 |
| 3.1. El informe explicativo sobre la operación vinculada | 326 |
| 3.2. El sometimiento a aprobación de los accionistas y la posibilidad de ejercicio del voto por el accionista afectado en determinadas circunstancias | 328 |
| 3.3. Los supuestos exentos del régimen de operaciones vinculadas | 330 |
| CAPÍTULO 50 | |
| EL CONSEJERO COORDINADOR | 335 |
| MANUEL OLIVENCIA RUIZ | |
| I. Introducción | 336 |
| II. Antecedentes en España. Los códigos de buen gobierno ... | 336 |
| 1. <i>Génesis: Informe y Código OLIVENCIA, 1998</i> | 336 |
| 2. <i>Informe ALDAMA, 2003: Reiteración</i> | 337 |
| 3. <i>Código CONTHE, 2006: Concreción</i> | 338 |
| III. La conversión en norma | 339 |
| 1. <i>Informe de la Comisión de Expertos en Materia de Gobierno Corporativo: propuesta de modificación normativa</i> | 339 |
| 2. <i>Ley 31/2014, de modificación de la LSC para la mejora del gobierno corporativo: norma imperativa</i> | 340 |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 3. Código RODRÍGUEZ, 2015: Recomendación de ampliar competencias | 340 |
| IV. La figura en el movimiento general de «corporate governance». Algunos ejemplos | 342 |
| 1. Reino Unido | 342 |
| 1.1. El Informe CADBURY | 342 |
| 1.2. El Informe HAMPEL | 342 |
| 1.3. El «UK Code on Corporate Governance» | 343 |
| 2. Los «Principios de Gobierno Corporativo de la OCDE» | 343 |
| 3. El «Codice di Autodisciplina» italiano del «Comitato per la Corporate Governance», de julio de 2015 | 343 |
| 4. Francia. El «Code de gouvernement d'entreprise des sociétés cotées», de AFEP-MEDEF | 343 |
| 5. Portugal. El «Código de Governo das Sociedades da CMVM», de julio de 2013 | 344 |
| 6. El Libro Verde de la Comisión Europea sobre la normativa de gobierno corporativo de la UE, de 2011 | 344 |
| V. Conclusiones en el Derecho español | 345 |
| 1. Carácter de las normas | 345 |
| 2. Naturaleza de la figura del Consejero Coordinador | 347 |
| 3. Funciones del cargo | 348 |
| 3.1. Funciones atribuidas por la LSC | 348 |
| 3.1.1. Respecto de la convocatoria del Consejo .. | 348 |
| 3.1.2. La función coordinadora y la reunión de los no ejecutivos | 348 |
| 3.1.3. La dirección del proceso evaluador del Presidente | 349 |
| 3.2. Facultades recomendadas por el Código de Buen Gobierno | 350 |
| 3.2.1. Presidencia del Consejo de Administración | 350 |
| 3.2.2. Preocupaciones de los Consejeros no ejecutivos | 350 |
| 3.2.3. Contactos con inversores y accionistas | 350 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| 3.2.4. La coordinación del plan de sucesión del presidente | 351 |
| 4. <i>Carácter gratuito o retribuido</i> | 351 |
| CAPÍTULO 51 | |
| LA RETRIBUCIÓN DE LOS CONSEJEROS EJECUTIVOS | 353 |
| JUAN SÁNCHEZ-CALERO GUILARTE | |
| I. La retribución de los consejeros ejecutivos | 354 |
| 1. <i>El problema de la remuneración de los ejecutivos</i> | 354 |
| 2. <i>Una solución exclusiva para los consejeros ejecutivos</i> | 355 |
| 3. <i>La doble vía para la remuneración de los consejeros ejecutivos: consideraciones generales</i> | 355 |
| 4. <i>Gratuidad del cargo de administrador y retribución del consejero ejecutivo</i> | 356 |
| 5. <i>Compatibilidad del contrato con la política de retribuciones</i> | 357 |
| II. Un contrato necesario | 359 |
| 1. <i>Es un contrato necesario aunque tenga un contenido gratuito</i> | 359 |
| 2. <i>Conformidad continuada con la política de retribuciones</i> | 362 |
| 3. <i>La naturaleza del contrato</i> | 363 |
| 4. <i>La relevancia del contrato con el consejero ejecutivo</i> | 365 |
| 5. <i>El artículo 249 LSC y los contratos anteriores con consejeros ejecutivos</i> | 366 |
| III. Los presupuestos del contrato | 368 |
| IV. El contrato retributivo y los criterios generales del artículo 217.4 LSC | 369 |
| V. El contenido del contrato | 370 |
| 1. <i>La retribución de los consejeros ejecutivos como contenido necesario</i> | 370 |
| 2. <i>Los conceptos retributivos</i> | 371 |
| 3. <i>Ilícitud de la retribución no prevista en el contrato</i> | 372 |
| VI. La aprobación del contrato | 373 |
| 1. <i>La posibilidad de intervención de la junta</i> | 373 |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 2. <i>El alcance de la actuación del consejo: establecimiento de condiciones y aprobación</i> | 374 |
| 3. <i>El carácter previo de la aprobación</i> | 376 |
| 4. <i>Una competencia indelegable</i> | 377 |
| 5. <i>La mayoría requerida</i> | 379 |
| 6. <i>El deber de abstención del consejero afectado</i> | 380 |
| 7. <i>La documentación del acuerdo de aprobación</i> | 381 |
| 8. <i>La celebración de un nuevo contrato o la novación de uno ya existente</i> | 383 |
| 9. <i>Cese del consejero ejecutivo como causa de rescisión del contrato</i> | 384 |
| 10. <i>La celebración del contrato y la inscripción de la delegación de facultades</i> | 384 |

III.6

GOBIERNO CORPORATIVO Y RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA

CAPÍTULO 52

LA EFECTIVIDAD DE DETERMINADAS RECOMENDACIONES EN MATERIA DE GOBIERNO CORPORATIVO

389

CARMEN ALONSO LEDESMA

| | |
|--|-----|
| I. Planteamiento y objeto del trabajo | 389 |
| II. La dedicación de tiempo suficiente al consejo | 392 |
| 1. <i>La exigencia de dedicación en las recomendaciones de buen gobierno corporativo</i> | 392 |
| 2. <i>La laxitud en la plasmación de esa exigencia en los reglamentos del consejo</i> | 394 |
| 3. <i>El número de consejeros que forman parte de otros consejos en la realidad</i> | 398 |
| 4. <i>Frecuencia de las reuniones del consejo y asistencia de los consejeros</i> | 400 |
| 5. <i>Información y asesoramiento a los consejeros</i> | 402 |
| III. La evaluación del consejo | 406 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| IV. Consideraciones finales | 411 |
| CAPÍTULO 53 | |
| LA RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA: UNA FORMA DE ADMINISTRAR | 413 |
| CHRISTI AMESTI MENDIZÁBAL | |
| I. Introducción | 413 |
| 1. <i>Ámbito del estudio</i> | 414 |
| 2. <i>Origen, evolución y concepto de la RSC</i> | 415 |
| II. La vinculación de la RSC y el deber de lealtad de los administradores | 422 |
| III. La RSC: políticas aisladas o una política general | 429 |
| IV. La RSC: una forma de administrar | 431 |
| V. Bibliografía | 442 |
| CAPÍTULO 54 | |
| GOBIERNO CORPORATIVO Y RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA: DEL DESENCUENTRO A LA COMUNICACIÓN | 447 |
| JOSÉ MIGUEL EMBID IRUJO | |
| I. Introducción | 447 |
| 1. <i>El gobierno corporativo y la responsabilidad social corporativa como problema jurídico</i> | 447 |
| 2. <i>«Eppur si muove»</i> | 449 |
| II. Los escenarios de consideración de la RSC | 450 |
| 1. <i>La filantropía empresarial como punto de partida</i> | 450 |
| 2. <i>La RSC como estrategia integral de gestión y como propósito de superar el contenido de la legislación vigente (el llamado «sobrecumplimiento» normativo)</i> | 451 |
| III. La conexión entre RSC y GC a la luz de sus fuentes normativas | 454 |
| 1. <i>Premisa: la ordenación mixta del GC</i> | 454 |

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| 2. <i>La aparente irrelevancia jurídica de la RSC y su reversión actual</i> | 455 |
| 3. <i>El Derecho firme de la RSC</i> | 456 |
| 4. <i>El Derecho blando de la RSC</i> | 459 |
| IV. Consideraciones finales | 462 |
| CAPÍTULO 55 | |
| GOBIERNO CORPORATIVO Y SEGURIDAD JURÍDICA: UNA CONTRIBUCIÓN AL ESTUDIO DEL MERCADO GLOBAL EN EL ÁMBITO SOCIETARIO | 465 |
| LUIS FERNÁNDEZ DE LA GÁNDARA | |
| I. Gobernanza de la sociedad global: la perspectiva jurídica | 465 |
| 1. <i>El problema</i> | 465 |
| 2. <i>Racionalidad jurídica y procesos económicos</i> | 470 |
| 3. <i>La aportación de Max WEBER y su revisión ulterior</i> | 482 |
| II. Funciones y disfunciones del ordenamiento mercantil en la economía globalizada | 494 |
| 1. <i>Nuevos Hechos. Nuevo Derecho</i> | 494 |
| 2. <i>Ordenamiento estatal y privado de la economía global: «lex mercatoria», mercado desregulado, «minimización» del Estado en el mercado mundial</i> | 500 |
| 3. <i>El Gobierno Corporativo como paradigma</i> | 507 |
| III. Pluralismo jurídico y seguridad jurídica en el mercado mundial | 512 |
| IV. Consideraciones finales | 522 |
| V. Bibliografía | 523 |
| CAPÍTULO 56 | |
| LA GOBERNANZA MERCANTIL DE LAS SOCIEDADES ANÓNIMAS DEPORTIVAS | 527 |
| JOSÉ ANTONIO GARCÍA-CRUCES | |
| I. Preliminar | 527 |
| II. El poder de decisión los accionistas de la SAD | 529 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| 1. <i>La posición del accionista en la SAD</i> | 529 |
| 2. <i>Algunos problemas particulares</i> | 532 |
| III. El poder de decisión de los gestores sociales en la SAD | 541 |
| IV. El poder de decisión por «influencia»: régimen de las participaciones significativas en la SAD | 547 |
| V. Indicación bibliográfica | 551 |

CAPÍTULO 57

| | |
|---|-----|
| LA CREACIÓN DE VALOR TOLERANTE: UN MODELO DE COMPATIBILIDAD JURÍDICA ENTRE INTERÉS SOCIAL Y RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA | 555 |
|---|-----|

JAVIER MEGÍAS LÓPEZ

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 555 |
| II. Punto de partida: la perspectiva contractual del interés social | 557 |
| III. El planteamiento ético-empresarial: de la responsabilidad social corporativa a la creación de valor compartido | 564 |
| IV. El valor compartido en la relación jurídica entre interés social y responsabilidad social corporativa | 570 |
| 1. <i>La creación de valor tolerante como modelo normativo de compatibilidad</i> | 573 |
| 2. <i>La situación actual del Derecho español: (primeros pasos) hacia un modelo de creación de valor compartido</i> | 579 |
| V. Conclusiones | 585 |

CAPÍTULO 58

| | |
|--|-----|
| LOS SISTEMAS DE GOBIERNO DE LAS ENTIDADES FINANCIERAS | 591 |
|--|-----|

ALBERTO J. TAPIA HERMIDA

| | |
|---|-----|
| I. Introducción: distinción entre los sistemas de gobierno – corporativo, financiero y penal– de las entidades financieras | 591 |
| II. Clases de entidades financieras | 593 |

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| III. El sistema de buen gobierno de las entidades de crédito .. | 594 |
| 1. <i>Estructura: el control público de la propiedad y de la gestión ..</i> | 594 |
| 2. <i>Funciones. Gobierno corporativo y política de remuneraciones</i> | 596 |
| IV. El sistema de buen gobierno de las empresas de servicios de inversión | 599 |
| 1. <i>Estructura: el control público de la propiedad y de la gestión ..</i> | 599 |
| 2. <i>Funciones. Los requisitos organizativos exigibles a las ESIs</i> | 601 |
| V. El sistema de gobierno de las entidades aseguradoras | 604 |
| 1. <i>Finalidad del sistema de gobierno de las entidades aseguradoras: la gestión adecuada de los riesgos típicos de la actividad aseguradora</i> | 604 |
| 2. <i>Noción, arquitectura y requisitos generales del sistema de gobierno de las entidades aseguradoras y reaseguradoras</i> | 606 |

IV

VARIA

CAPÍTULO 59

| | |
|---|-----|
| SOCIEDADES DE CROWDFUNDING Y TUTELA DEL INVERSOR EN LA LEY 5/2015, DE FOMENTO DE LA FINANCIACIÓN EMPRESARIAL | 611 |
| FRANCISCO J. ALONSO ESPINOSA | |
| I. Aspectos introductorios | 611 |
| II. La inversión a través de empresas de crowdfunding presenta riesgos muy notables | 621 |
| III. Notable debilidad del sistema legal tutelar del inversor a través de empresas de crowdfunding | 623 |
| IV. Técnicas legales específicas de supuesta protección a favor de los inversores a través de sociedades de crowdfunding | 625 |
| V. Apunte final sobre lo que no hay y debería haber en la ley 5/2015 en función de la tutela del inversor a través de sociedades de crowdfunding | 633 |

SUMARIO

Página

CAPÍTULO 60

| | |
|--|-----|
| LA OBLIGACIÓN DE INFORMACIÓN AL ADQUIRENTE DE PRODUCTOS DE INVERSIÓN BASADOS EN SEGUROS SOBRE LA NATURALEZA DE LOS MISMOS Y LOS RIESGOS QUE COMPORTAN | 635 |
|--|-----|

RICARDO ALONSO SOTO

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 635 |
| II. Análisis de la normativa aplicable | 637 |
| 1. <i>El Reglamento (UE) n.º 1286/2014, de 26 de noviembre de 2014, sobre los documentos de datos fundamentales relativos a los productos de inversión minorista vinculados y los productos de inversión basados en seguros</i> | 637 |
| 2. <i>La Orden del Ministerio de Economía y Competitividad de 4 de noviembre del 2015 (OECC/2316/2015) sobre obligaciones de información y clasificación de productos financieros</i> | 639 |
| 3. <i>La Directiva (UE) 2016/97 de 20 de enero, sobre la distribución de seguros</i> | 645 |
| 3.1. <i>Obligaciones genéricas previas a la adquisición del producto</i> | 646 |
| 3.2. <i>Obligaciones específicas en relación con los productos de inversión basados en seguros</i> | 648 |
| III. Reflexiones finales sobre las obligaciones de información a las que están sujetas los distintos tipos de productos de seguro, especialmente los productos de inversión basados en seguros | 651 |

CAPÍTULO 61

| | |
|--|-----|
| LA CONFUSA REGULACIÓN DE LA INCIDENCIA DE LA ACTUACIÓN TEMPRANA EN LOS ÓRGANOS SOCIALES DE UN BANCO | 659 |
|--|-----|

JOSÉ LUIS COLINO MEDIAVILLA

| | |
|---|-----|
| I. Directiva 2014/59/UE | 660 |
| 1. <i>Función: incidencia de la actuación temprana sobre el órgano de administración y respeto de los derechos de los accionistas</i> | 660 |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 2. <i>Requerimientos de actuación a los órganos sociales</i> | 662 |
| 3. <i>Cese de miembros del órgano de administración y designación de los sustitutos</i> | 663 |
| 4. <i>Designación de uno o más administradores provisionales, para colaborar con el órgano de administración o sustituirle en sus competencias, parcial o totalmente</i> | 664 |
| II. Derecho español | 665 |
| 1. <i>Antecedentes</i> | 665 |
| 2. <i>Derecho vigente</i> | 667 |
| 3. <i>Requerimientos de actuación a los órganos sociales</i> | 668 |
| 4. <i>Regulación conjunta de la sustitución de miembros del consejo de administración y de la designación de administrador provisional para colaborar con el consejo de administración o sustituirle en sus competencias</i> | 670 |
| 5. <i>Limitación de los derechos de los accionistas contraria a la Directiva: invasión de las competencias de la junta general</i> | 676 |
| 6. <i>Conclusión valorativa y necesidad de reforma</i> | 677 |
| III. Bibliografía | 677 |
| CAPÍTULO 62 | |
| SUPUESTOS ANÓMALOS DE APORTACIONES SOCIALES. APORTACIONES «A NON DOMINO», DE BIENES FUTUROS Y DE USO | 683 |
| ESPERANZA GALLEGO SÁNCHEZ | |
| I. Marco normativo | 683 |
| 1. <i>Preliminar</i> | 683 |
| 2. <i>La aportación</i> | 684 |
| 2.1. <i>Caracterización</i> | 684 |
| 2.2. <i>El objeto de la aportación en sentido estricto</i> | 686 |
| 2.3. <i>La exclusión de la aportación de trabajo o servicios</i> | 689 |
| 3. <i>La efectividad de la aportación</i> | 691 |
| II. Aportaciones «a non domino» | 696 |
| III. Aportaciones de bienes futuros | 699 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| IV. Aportación a título de uso | 703 |
| V. Bibliografía | 709 |
| CAPÍTULO 63 | |
| INCUMPLIMIENTO DEL CONVENIO: ADOPCIÓN DE ACUERDOS SOCIALES Y MODIFICACIONES ESTRUCTURALES | 711 |
| ANDRÉS GUTIÉRREZ GILSANZ | |
| I. Preliminar | 711 |
| II. El consentimiento en el convenio con modificación estructural. Inexistencia de convenio sometido a condición | 715 |
| III. Modificación estructural como contenido único del convenio | 715 |
| IV. Protección de acreedores frente al convenio con modificación estructural. Los derechos de oposición concursal y societario | 717 |
| V. Declaración de incumplimiento del convenio con modificación estructural | 719 |
| 1. <i>La declaración de incumplimiento del convenio no conlleva la ineficacia de la modificación estructural que forme parte de su contenido</i> | 719 |
| 2. <i>Consecuencias del incumplimiento de los pagos previstos en el convenio con modificación estructural. En especial en caso de extinción de la persona jurídica concursada</i> | 722 |
| CAPÍTULO 64 | |
| LA INTEGRACIÓN DE LAS SOCIEDADES LABORALES EN LA ECONOMÍA SOCIAL: UNA CUESTIÓN DE «CALIFICACIÓN» ... | 729 |
| EMILIO JESÚS LÁZARO SÁNCHEZ | |
| I. Evolución legislativa | 729 |
| II. Parámetros y líneas maestras del sistema | 733 |
| 1. <i>Calificación y descalificación laboral</i> | 733 |
| 2. <i>Régimen especial e integración legal</i> | 735 |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 3. <i>Consideración conclusiva</i> | 737 |
| III. La sociedad laboral: una sociedad de capital al servicio de la «economía social» | 738 |
| 1. <i>La sociedad laboral: sociedad de capital especializada</i> | 738 |
| 2. <i>La sociedad laboral: entidad de economía social</i> | 740 |
| 3. <i>Consideración final</i> | 743 |
| CAPÍTULO 65 | |
| LA IMPORTANCIA DEL INFORME DE GESTIÓN COMO COMPLEMENTO DE LAS CUENTAS ANUALES PARA LOS ÓRGANOS DE GESTIÓN DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL | 749 |
| CARMEN NORVERTO LABORDA | |
| MIGUEL ÁNGEL VILLACORTA HERNÁNDEZ | |
| I. Resumen | 749 |
| II. Introducción | 750 |
| III. Finalidad del informe | 750 |
| IV. Contenidos a incluir en el informe | 752 |
| 1. <i>Supuestos en los que resulta obligatorio</i> | 752 |
| 2. <i>Contenidos mínimos obligatorios</i> | 753 |
| 3. <i>Calidad de la información ofrecida</i> | 758 |
| V. Actuación del auditor | 759 |
| VI. Conclusiones | 763 |
| 1. <i>Finalidad</i> | 764 |
| 2. <i>Importancia</i> | 765 |
| 3. <i>Obligación de emitir</i> | 765 |
| VII. Referencias bibliográficas | 766 |

SUMARIO

Página

CAPÍTULO 66

| | |
|---|------------|
| ÓRGANOS «FANTASMAS» DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL: A PROPÓSITO DE LA NACIONALIDAD DE LAS SOCIEDADES | 769 |
|---|------------|

PILAR PERALES VISCASILLAS

| | |
|--|------------|
| I. Las «sociedades fantasmas» | 769 |
| II. Nacionalidad de una sociedad conforme al derecho español: primera aproximación | 771 |
| III. La tesis de la incorporación | 776 |
| IV. Análisis de política legislativa | 778 |
| V. La nacionalidad de las sociedades conforme al código civil y al código de comercio | 780 |
| VI. La tesis de la sede real: análisis bajo la LSC | 784 |
| 1. <i>El lugar del principal establecimiento o explotación: irrelevancia en el caso de las sociedades de cartera</i> | <i>787</i> |
| 2. <i>El lugar de la efectiva administración y dirección</i> | <i>787</i> |

CAPÍTULO 67

| | |
|--|------------|
| FINANCIACIÓN DE EMPRESAS: EMISIÓN DE OBLIGACIONES Y OBLIGACIONISTAS | 793 |
|--|------------|

JUANA PULGAR EZQUERRA

| | |
|---|------------|
| I. Emisión de obligaciones y financiación de micro, pequeñas y medianas empresas | 794 |
| II. Las reformas introducidas en el régimen jurídico de las obligaciones | 798 |
| 1. <i>La emisión de obligaciones por sociedades de responsabilidad limitada</i> | <i>799</i> |
| 1.1. <i>El mantenimiento de límites cuantitativos a la emisión de obligaciones</i> | <i>801</i> |
| 1.2. <i>La prohibición de emitir o garantizar obligaciones convertibles en participaciones sociales</i> | <i>804</i> |
| 2. <i>Órgano competente para decidir la emisión de obligaciones ..</i> | <i>806</i> |
| 3. <i>La formalización del acuerdo de emisión</i> | <i>807</i> |

| | | |
|-------------|---|-----|
| 4. | <i>La organización de los obligacionistas: el comisario, el sindicato y la asamblea de obligacionistas</i> | 808 |
| 4.1. | El comisario de obligacionistas | 809 |
| 4.2. | El sindicato y la asamblea de obligacionistas | 810 |
| 4.3. | La emisión de obligaciones bajo ley extranjera | 814 |
| III. | Insolvencia del emisor de obligaciones y posición del obligacionista | 816 |
| 1. | <i>Obligacionistas y acuerdos homologados de refinanciación: Abengoa (leading case)</i> | 817 |
| 1.1. | El obligacionista como acreedor titular de pasivo financiero | 817 |
| 1.2. | Emisiones garantizadas de obligaciones y «clasificación» del crédito del obligacionista | 820 |
| 1.3. | Sindicato de obligacionistas y cómputo de mayorías | 822 |
| 1.4. | Emisión de obligaciones convertibles: incentivos y responsabilidad de socios | 824 |
| 2. | <i>Emisión de obligaciones y concurso de acreedores</i> | 830 |
| 2.1. | Clasificación concursal de los obligacionistas: la derogación del régimen de prelación de las emisiones de obligaciones | 830 |
| 2.2. | Obligacionistas y convenio concursal | 832 |
| IV. | Bibliografía | 833 |

CAPÍTULO 68

| | |
|--|-----|
| LA CONCLUSIÓN DEL CONCURSO POR INSUFICIENCIA DE MASA, Y SUS EFECTOS SOBRE LOS ADMINISTRADORES SOCIETARIOS | 835 |
|--|-----|

FERNANDO SACRISTÁN BERGIA

| | | |
|------------|--|-----|
| I. | La extinción de la sociedad como consecuencia de la conclusión del concurso por insuficiencia de masa | 835 |
| 1. | <i>La extinción societaria</i> | 836 |
| 2. | <i>La cancelación registral</i> | 840 |
| II. | Otros efectos de la conclusión | 844 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| III. Efectos de la conclusión sobre los administradores societarios | 849 |
| 1. <i>El cese de los administradores</i> | 849 |
| 2. <i>Sobre las acciones de responsabilidad frente a los administradores societarios</i> | 850 |
| CAPÍTULO 69 | |
| FUNDAMENTOS DEL RÉGIMEN JURÍDICO DE LOS GRUPOS DE SOCIEDADES | 855 |
| MANUEL SÁNCHEZ ÁLVAREZ | |
| I. Racionalidad económica, legitimidad y función de los grupos | 856 |
| 1. <i>Aparición y consolidación de los grupos</i> | 856 |
| 1.1. <i>En el ámbito interno</i> | 856 |
| 1.2. <i>En el ámbito internacional</i> | 857 |
| 2. <i>Legitimidad de los grupos</i> | 858 |
| 3. <i>Polivalencia funcional y diversidad tipológica</i> | 860 |
| II. ¿Que es un grupo? | 862 |
| 1. <i>Unitas multiplex</i> | 862 |
| 1.1. <i>Empresa policorporativa</i> | 862 |
| 1.2. <i>Red de empresas</i> | 865 |
| 2. <i>Estado de la cuestión en nuestro derecho</i> | 866 |
| 2.1. <i>Normativa</i> | 866 |
| 2.2. <i>Jurisprudencia civil</i> | 890 |
| 2.3. <i>Recapitulación</i> | 894 |
| 3. <i>Personas vinculadas por el control que ostenta una sobre otras</i> | 898 |
| III. Planteamientos tradicionales sobre el régimen jurídico de los grupos | 902 |
| 1. <i>Tratamiento desde la dominante</i> | 903 |
| 2. <i>Tratamiento desde la dominada</i> | 904 |
| 3. <i>Tratamientos unitarios: el grupo como corporación «sui generis»</i> | 905 |
| 4. <i>Recapitulación</i> | 906 |

| | |
|---|-----|
| IV. Elementos para el tratamiento jurídico de los grupos como conjunto | 908 |
| 1. <i>Criterios orientadores del régimen jurídico de los grupos</i> | 910 |
| 2. <i>Objeto de dicho régimen</i> | 911 |
| 3. <i>Ámbito del derecho de grupos</i> | 911 |
| 4. <i>Composición del derecho de grupos</i> | 913 |
| V. Conclusiones | 914 |

CAPÍTULO 70

| | |
|--|-----|
| PROBLEMÁTICA CONCEPTUAL DEL GRUPO DE SOCIEDADES MERCANTILES | 917 |
|--|-----|

ANTONIO TAPIA HERMIDA

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 917 |
| II. Sobre los conceptos legales de «grupo de sociedades mercantiles» | 921 |
| 1. <i>Sistema contractual y sistema orgánico</i> | 921 |
| 2. <i>Referencia al concepto de grupo en nuestro ordenamiento jurídico</i> | 922 |
| 3. <i>La incidencia de la falta de personalidad jurídica del grupo en su problemática conceptual</i> | 925 |
| III. La relación conceptual entre fusión y grupo de sociedades mercantiles | 926 |
| IV. Acerca de la noción de «grupo de empresas» | 931 |
| V. La influencia de la responsabilidad civil y penal de la empresa-grupo en su problemática conceptual | 936 |
| VI. A modo de conclusión | 939 |

CAPÍTULO 71

| | |
|---|-----|
| ALGUNAS CUESTIONES PECULIARES DE LA CONVOCATORIA DE LA ASAMBLEA GENERAL DE LAS MUTUAS DE SEGUROS | 941 |
|---|-----|

FRANCISCO JAVIER TIRADO SUÁREZ

| | |
|------------------------------|-----|
| I. Introducción | 941 |
|------------------------------|-----|

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|---|---------------|
| II. La asamblea general como reunión convocada de mutualistas | 944 |
| 1. <i>La compleja delimitación de la condición de mutualista</i> | 945 |
| 1.1. El mutualista como tomador o asegurado previamente | 945 |
| 1.2. Inexistencia de mutualista que no tenga vínculo asegurador | 947 |
| 1.3. La cuestión temporal de la baja del mutualista | 947 |
| 2. <i>La convocatoria de la Asamblea General</i> | 949 |
| 2.1. La competencia para convocar. El Consejo de Administración o el Presidente | 949 |
| 2.2. La convocatoria de Asamblea General por el Juzgador | 950 |
| 2.3. Forma y publicidad de la convocatoria. El plazo previo | 951 |
| 2.4. El Orden del Día. La relevancia de la distinción entre la Asamblea General Ordinaria y la Extraordinaria | 953 |
| 2.5. La existencia de primera y segunda convocatoria | 955 |
| 2.6. El lugar de celebración de la Asamblea General ... | 956 |
| 2.7. La convocatoria de reuniones previas para el nombramiento de representantes en la Asamblea General | 957 |
| 2.8. Otras cuestiones que surgen en la práctica de las Mutuas de Seguros | 959 |

CAPÍTULO 72

| | |
|--|-----|
| LAS RELACIONES ENTRE AUTONOMÍA COLECTIVA Y MEJORA DE LA PRODUCTIVIDAD: UNA APROXIMACIÓN DESDE LA DOBLE PERSPECTIVA NACIONAL E INTERNACIONAL | 961 |
|--|-----|

FERNANDO VALDÉS DAL-RÉ

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 961 |
| II. La productividad: un concepto económico polisémico, con una polémica referencia constitucional | 962 |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| III. Productividad y autonomía colectiva | 967 |
| IV. La exacerbación de la función de mejora de la productividad por la reforma laboral de 2012: algunas de sus manifestaciones más relevantes | 973 |
| V. Negociación colectiva y mejora de la productividad: sus relaciones en el derecho transnacional | 979 |
| 1. <i>En el derecho comunitario</i> | 979 |
| 2. <i>En el derecho internacional del trabajo</i> | 987 |
| VI. Bibliografía | 989 |
| CAPÍTULO 73 | |
| LA ESTRUCTURA DEL GOBIERNO CORPORATIVO DE LA SOCIEDAD COOPERATIVA EUROPEA | 991 |
| CARLOS VARGAS VASSEROT | |
| I. La sociedad cooperativa europea (SCE) como figura supranacional para potenciar la integración e internacionalización de las cooperativas | 992 |
| II. Estructura del reglamento que aprueba el estatuto de la SCE, las características de la figura y su complejo sistema de fuentes | 998 |
| 1. <i>Estructura del Reglamento de la SCE y breve referencia al contenido de la Directiva respecto a la implicación de los trabajadores</i> | 998 |
| 2. <i>Naturaleza y características de la SCE</i> | 1000 |
| 3. <i>El complejo sistema de fuentes del Estatuto de la SCE</i> | 1001 |
| III. La estructura del órgano de administración de la SCE | 1004 |
| IV. El sistema monista de administración de la SCE | 1006 |
| V. El sistema dual de administración de la SCE | 1009 |
| 1. <i>Dirección</i> | 1010 |
| 2. <i>Consejo de Control</i> | 1011 |
| VI. Normas comunes a ambos modelos de administración: duración del cargo, condiciones de elegibilidad, toma de acuerdos y responsabilidad de los administradores | 1012 |

SUMARIO

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| 1. <i>Duración del mandato</i> | 1013 |
| 2. <i>Condiciones de elegibilidad</i> | 1013 |
| 3. <i>Normas de «quorum» y mayorías para la toma de acuerdos de los órganos colegiados</i> | 1015 |
| 4. <i>Ejercicio del cargo de administrador y su responsabilidad</i> | 1016 |
| | |
| CAPÍTULO 74 | |
| SOBRE LA CALIFICACIÓN DE LAS SOCIEDADES MERCANTILES EN EL ANTEPROYECTO DE CÓDIGO MERCANTIL | |
| MERCEDÉS VÉRGEZ SÁNCHEZ | |
| I. Introducción | 1019 |
| II. La mercantilidad de las sociedades en el derecho vigente ... | 1020 |
| III. La calificación como mercantil de la sociedad en el anteproyecto de código | 1023 |
| 1. <i>La mercantilidad por el objeto</i> | 1023 |
| 2. <i>La mercantilidad por la forma</i> | 1028 |
| | |
| CAPÍTULO 75 | |
| MODIFICACIONES ESTRUCTURALES Y RESTRICCIONES A LA TRANSMISIÓN DE ACCIONES Y PARTICIPACIONES DE UNA SOCIEDAD DE CAPITAL CERRADA INTEGRADA POR PERSONAS JURÍDICAS | |
| JORGE VIERA GONZÁLEZ | |
| I. Introducción: sobre la conveniencia de abordar el problema desde la perspectiva de un conflicto entre intereses particulares | 1032 |
| II. Elementos de caracterización de las modificaciones estructurales relevantes para determinar la preferencia de intereses | 1040 |
| 1. <i>La sucesión a título universal</i> | 1041 |
| 2. <i>La exigencia de la unidad económica en los casos de cesión global de activo y pasivo plural, escisión y segregación parcial</i> | 1043 |

| | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 3. <i>Las modificaciones estructurales como negocios voluntarios inter vivos</i> | 1047 |
| III. La descripción de los intereses en conflicto | 1048 |
| 1. <i>El interés de las sociedades cerradas cuyas acciones o participaciones son objeto de transmisión; crítica a la modulación del carácter cerrado por el hecho de contar con personas jurídicas-socias</i> | 1051 |
| 2. <i>El interés de la sociedad socia titular de las acciones o participaciones de la sociedad cerrada</i> | 1056 |
| 2.1. <i>La necesidad de constatar una inequívoca voluntad de abandonar la sociedad como presupuesto de aplicación del régimen de circulación restrictiva</i> .. | 1056 |
| 2.2. <i>El alcance de la disposición estatutaria que genéricamente considera aplicable el régimen restrictivo de transmisión de las acciones o de las participaciones sociales a cualquier tipo de transmisión voluntaria inter vivos</i> | 1061 |
| 2.3. <i>La necesidad de contar con una justificación jurídica y económica</i> | 1063 |

Lista de autores

ALCALÁ DÍAZ, María Ángeles
ALFARO ÁGUILA-REAL, Jesús
ALONSO ESPINOSA, Francisco J.
ALONSO LEDESMA, Carmen
ALONSO SOTO, Ricardo
ALONSO UREBA, Alberto
AMESTI MENDIZÁBAL, Christi
ARIAS VARONA, Francisco Javier
BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO, Alberto
CAMPUZANO LAGUILLO, Ana Belén
COLINO MEDIAVILLA, José Luis
CONDE TEJÓN, Antonio
DÍAZ RUIZ, Emilio
EMBED IRUJO, José M.
ENCISO ALONSO-MUÑUMER, María Teresa
ESCRIBANO GÁMIR, Cristina
ESPÍN GUTIÉRREZ, Cristóbal
ESTEBAN RAMOS, M.^a Luisa
FARRANDO MIGUEL, Ignacio
FERNÁNDEZ DE LA GÁNDARA, Luis
FERNÁNDEZ DEL POZO, Luis
FLORES DOÑA, María Sierra
FUENTES NAHARRO, Mónica

GALÁN LÓPEZ, Carmen
GALLEGO SÁNCHEZ, Esperanza
GARCÍA CRUCES, José A.
GONZÁLEZ CASTILLA, Francisco
GUERRA MARTÍN, Guillermo
GUERRERO TREVIJANO, Cristina
GUTIÉRREZ GILSANZ, Andrés
HIERRO ANIBARRO, Santiago
ILLESCAS ORTIZ, Rafael
JUSTE MENCÍA, Javier
LARGO GIL, Rita
LÁZARO SÁNCHEZ, Emilio J.
LEÓN SANZ, Francisco
MAMBRILLA RIVERA, Vicente
MARÍN DE LA BÁRCENA GARCIMARTÍN, Fernando
MARINA GARCÍA-TUÑÓN, Ángel
MARTÍNEZ MARTÍNEZ, M.^a Teresa
MARTÍNEZ ROSADO, Javier
MEGÍAS LÓPEZ, Javier
MENÉNDEZ MENÉNDEZ, Aurelio
MUÑOZ GARCÍA, Alfredo
MUÑOZ PÉREZ, Ana Felicitas
NAVARRO LÉRIDA, M.^a Sagrario
NORVERTO LABORDA, Carmen
OLIVENCIA RUIZ, Manuel
PALÁ LAGUNA, Reyes
PAZ-ARES RODRÍGUEZ, Candido
PEÑAS MOYANO, Benjamín
PEÑAS MOYANO, María Jesús

LISTA DE AUTORES

PERALES VISCASILLAS, Pilar
PÉREZ MILLÁN, David
PULGAR EZQUERRA, Juana
QUIJANO GONZÁLEZ, Jesús
RECALDE CASTELLS, Andrés
RECAMÁN GRAÑA, Eva
RONCERO SÁNCHEZ, Antonio
ROJO FERNÁNDEZ-RÍO, Ángel
SACRISTÁN BERGIA, Fernando
SACRISTÁN REPRESA, Marcos
SÁNCHEZ ÁLVAREZ, Manuel
SÁNCHEZ PACHÓN, Luis Ángel
SÁNCHEZ-CALERO GUILARTE, Juan
SEQUEIRA MARTÍN, Adolfo
TAPIA HERMIDA, Alberto J.
TAPIA HERMIDA, Antonio
TAPIA SÁNCHEZ, Rosa
TIRADO SUÁREZ, Francisco Javier
VALDÉS DAL RÉ, Fernando
VARGAS VASSEROT, Carlos
VELASCO SAN PEDRO, Luis
VERGEZ SÁNCHEZ, Mercedes
VICENT CHULIÁ, Francisco
VIERA GONZÁLEZ, Arístides Jorge
VILLARCORTA HERNÁNDEZ, Miguel Ángel
YANES YANES, Pedro
ZABALETA DÍAZ, Marta