

# ÍNDICE

## PARTE GENERAL

### SECCIÓN I - LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN LA ARQUITECTURA DEL DERECHO SOCIETARIO

#### **CAPÍTULO 1 - ¿CÓMO ENTENDEMOS Y CÓMO HACEMOS EL DERECHO DE SOCIEDADES?**

*Cándido Paz-Ares*

I. EL PROBLEMA DE LA LIBERTAD CONTRACTUAL COMO PROBLEMA EPISTEMOLÓGICO

II. LA IMAGEN DEL MODELO TRADICIONAL. LA SOCIEDAD COMO «MÁQUINA JURÍDICA»

III. LAS CLAVES MATERIALES DEL PARADIGMA INSTITUCIONAL

1. El prejuicio tecnocrático
2. El prejuicio paternalista
3. El prejuicio político
4. Una referencia a la Konzessionstheorie

IV. LOS RASTROS POSITIVOS DEL MODELO DE IMPERATIVIDAD DE FONDO

1. Los principios configuradores del tipo
2. La abundancia de las cláusulas de salvedad
3. La atracción fatal de la anónima

V. CONSIDERACIÓN FINAL: DE VUELTA AL CONTRATO

1. Abuso, disfunción y eficiencia: el surgimiento del paradigma contractual
2. Otro modo de entender y de hacer el derecho de sociedades
3. La autonomía privada y la reconstrucción del derecho de sociedades

#### **CAPÍTULO 2 - ¿LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD ES LA REGLA GENERAL EN EL DERECHO DE SOCIEDADES?**

*Juan Ignacio Peinado Gracia*

I. LOS TIPOS SOCIETARIOS. DE LA TALLA ÚNICA AL ATELIER

II. LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD. ¿EL TRIUNFO DE LA VOLUNTAD?

III. LOS PRINCIPIOS CONFIGURADORES DEL TIPO. GENESIS Y UTILIDAD

IV. LA CUESTIÓN TIPOLOGICA Y EL ORDEN PÚBLICO. EL SESGO DE LA IMPUGNACIÓN DE ACUERDOS

V. LA IMPORTANCIA DEL TIPO. LOS TIPOS COMO NUMERUS CLAUSUS

## **SECCIÓN II - LA MEDIDA DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL DERECHO DE SOCIEDADES**

### **Capítulo 3**

#### **SOBRE EL DOMICILIO DE LAS SOCIEDADES Y LA COHERENCIA VALORATIVA DEL SISTEMA**

*Francisco Garcimartin*

##### **I. INTRODUCCIÓN**

##### **II. LA NORMATIVA EUROPEA Y SU INCIDENCIA EN LAS NORMAS DE ORIGEN INTERNO**

1. El Derecho europeo de los tratados
2. Incidencia sobre las normas de origen interno
  - 2.1. Constitución de sociedades
  - 2.2. Reconocimiento de sociedades
  - 2.3. Traslados del domicilio

##### **III. EL DERECHO ESPAÑOL**

1. Dimensión interna
2. Dimensión internacional

##### **IV. CONCLUSIÓN: LA REFORMA PENDIENTE**

#### **CAPÍTULO 4 - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y ÓRGANOS SOCIALES: DEFINICIÓN MÍNIMA ESTATUTARIA Y CONFIGURACIÓN MEDIANTE PACTOS EXTRASOCIETARIOS**

*M.<sup>a</sup> Belén López Espada*

##### **I. INTRODUCCIÓN**

##### **II. LA DEFINICIÓN MÍNIMA ESTATUTARIA Y LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD**

1. La definición mínima estatutaria (artículos 23 LSC y 115 y 176 RRM)
2. La autonomía de la voluntad (artículo 28 LSC)
3. El límite de las leyes
4. El límite de los principios configuradores del tipo social
5. La cuestión del orden público (artículo 205.1 LSC)

##### **III. PACTOS ESTATUTARIOS RELATIVOS A LOS ÓRGANOS DE LA SOCIEDAD**

1. Junta general
2. Órgano de administración

##### **IV. PACTOS EXTRASOCIETARIOS**

1. Concepto, tipos de pactos y eficacia
2. El caso particular del cumplimiento de un pacto parasocial configurándolo como prestación accesoria: RDGRN 26 de junio de 2018, RRDGSJyFP de 11 de octubre de 2024 y 29 noviembre de 2024

## **CAPÍTULO 5 - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD, JUNTA GENERAL Y SOSTENIBILIDAD: DE LA LIBERTAD ESTATUTARIA AL INTERÉS SOCIAL AMPLIADO EN EL DERECHO DE SOCIEDADES CONTEMPORÁNEO**

*Santiago Martínez Garrido*

### **I. INTRODUCCIÓN**

1. Objeto y relevancia
2. Estado de la cuestión y problema de investigación
3. Tesis y aportación
4. Metodología y fuentes
5. Estructura del trabajo

### **II. MARCO CONCEPTUAL Y NORMATIVO DE LA AUTONOMÍA SOCIETARIA**

1. Autonomía de la voluntad en Derecho privado y su proyección societaria (LSC artículo 28)
  - 1.1. La autonomía como principio de Derecho privado
  - 1.2. Proyección societaria: libertad de configuración estatutaria y autorregulación
  - 1.3. Autonomía estatutaria y condiciones de ejercicio
  - 1.4. Perspectiva funcional: la autonomía como técnica de organización
2. Límites: normas imperativas, interés social e interés de los socios; orden público económico
  - 2.1. Normas imperativas
  - 2.2. Interés de los socios: igualdad y tutela de minorías
  - 2.3. Orden público económico
  - 2.4. Articulación sistemática (conexión con la práctica de buen gobierno)

### **III. INTERÉS SOCIAL AMPLIADO Y SOSTENIBILIDAD**

1. Evolución del interés social y sostenibilidad corporativa
2. Soft law y mejores prácticas (CNMV 2020: relación con inversores, información previa, participación)

### **IV. LA MODERNIZACIÓN DE LA JUNTA GENERAL: INFORMACIÓN, PARTICIPACIÓN Y TECNOLOGÍA**

1. Voto informado, igualdad y trazabilidad (antes, durante y después de la Junta)
2. Juntas telemáticas/híbridas: requisitos de integridad, seguridad y accesibilidad

### **V. PERSPECTIVA COMPARADA**

1. Estados Unidos (Delaware General Corporation Law y práctica de virtual-only meetings)
2. Reino Unido (Companies Act 2006 y énfasis en el disclosure previo)
3. Alemania (evolución hacia la virtualidad con garantías)

4. Propuestas de reforma para España (formato de Junta, estándares tecnológicos, transparencia previa)

#### VI. AUTONOMÍA, CUMPLIMIENTO Y ENFORCEMENT: LEGITIMIDAD Y RIESGO

1. La eficacia del sistema de cumplimiento como garantía del interés social y del orden público económico en la práctica decisoria de la Junta
2. Estándares comparados (DoJ 2024) y su utilidad heurística para el test de eficacia
3. Jurisprudencia española reciente: eficacia del cumplimiento y cultura de control (línea STS 298/2024)

#### VII. CONCLUSIONES

### **CAPÍTULO 6 - CONCEPCIONES POSITIVA Y NEGATIVA DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN DERECHO SOCIETARIO: FUNCIÓN Y LÍMITES DEL CONTROL JUDICIAL EN LA IMPUGNACIÓN DE LOS ACUERDOS SOCIALES**

*Enrique Sanjuán y Muñoz*

#### I. PLANTEAMIENTO DE LA CUESTIÓN: PROTECCIÓN DEL SOCIO Y AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD

#### II. CONTRACTUALISMO ABSOLUTO VS. JUSTICIA SUSTANCIAL

1. Modelo estadounidense (Delaware): caveat emptor
2. Modelo español (Tribunal Supremo)

#### III. LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL DERECHO SOCIETARIO ESPAÑOL: CONFIGURACIÓN, LÍMITES Y FUNCIÓN ESTRUCTURAL

#### IV. AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y LÍMITES CONTRACTUALES EN LA JURISPRUDENCIA DE DELAWARE: EL CASO BOARDWALK PIPELINE PARTNERS

#### V. EL ROL DEL JUEZ EN AMBOS SISTEMAS

1. Distancia entre ambos ordenamientos
2. Diferencia estructural: contrato como institución vs. contrato como instrumento. La noción de la sociedad como institución intervenida
3. Diferencia filosófica: liberalismo contractual vs. garantismo institucional
4. Diferencia axiológica: eficiencia vs. justicia interna

#### VI. LA RUPTURA (O NO) DEL PRINCIPIO DE INTERVENCIÓN JUDICIAL MÍNIMA EN DERECHO SOCIETARIO

## **CAPÍTULO 7 - LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD COMO PODER NORMATIVO Y LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL EN LA GESTIÓN DE SOCIEDADES DE CAPITAL**

*Antonio Alonso-Bartol Bustos*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. LA IA DENTRO DE LA SOCIEDAD DE CAPITAL. ¿QUIÉN Y CÓMO REGULA LOS DEBERES DE LOS ADMINISTRADORES?**

1. Los proveedores de sistemas de IA
2. El responsable del despliegue de sistemas de IA

### **III. DEBERES DE VIGILANCIA DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN Y DEBER DE LEGALIDAD. REVISITANDO LAS FUNCIONES DE LOS ADMINISTRADORES**

### **IV. LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DE LOS ALGORITMOS Y SU IMPACTO EN EL DERECHO SOCIETARIO. LEGALIDAD Y EFICIENCIA EMPRESARIAL**

1. Los proveedores de sistemas de IA como poderes privados
2. Máquinas y humanos administradores: misma función, distinta ejecución
3. Obligaciones del proveedor de sistemas de IA

### **V. CONCLUSIONES**

## **CAPÍTULO 8 - LAS OLVIDADAS CLÁUSULAS DE DISOLUCIÓN ESTATUTARIA EN LAS SOCIEDADES CAPITALISTAS COMO EXPRESIÓN DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL DERECHO DE SOCIEDADES**

*Sara Ugena Muñoz*

### **I. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO**

### **II. POSIBLE CREACIÓN EX NOVO DE CAUSAS ESTATUTARIAS DE DISOLUCIÓN**

### **III. LICITUD: LÍMITES A LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD**

### **IV. VALIDEZ Y OPERATIVIDAD**

### **V. APLICACIÓN PRÁCTICA Y UTILIDAD PREVENTIVA**

### **VI. REFLEXIONES FINALES**

## **CAPÍTULO 9 - LOS CÓDIGOS DE CONDUCTA COMO MANIFESTACIÓN DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD**

*David Nuño Calvo*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD COMO REGLA PRIMORDIAL DE LA ACTIVIDAD AUTORREGULADORA**

### **III. LA AUTORREGULACIÓN COMO MÉTODO PARA ESTABLECER EL BUEN GOBIERNO COMO MODELO IDEAL DE CONDUCTA**

1. El significado del vocablo autorregulación
2. La autorregulación y su elección como cuestión controvertida

3. La autorregulación como alternativa a la regulación legal

#### IV. EL PROCESO DE LA DESREGULACIÓN

1. La opción a la desregulación: la tesis contractualista
2. La correulación y su relación con la autonomía de la voluntad

#### V. LOS CÓDIGOS DE CONDUCTA COMO MANIFESTACIÓN DE LA LIBERTAD PSEUDO-NORMATIVA DE LAS SOCIEDADES

1. Notas esenciales
2. El soporte legislativo en el ámbito de aplicación de los Códigos de Conducta

#### VI. EL DEBATE DE LA CONTRAPOSICIÓN AUTORREGULACIÓN-LEGISLACIÓN EN EL ÁMBITO DE LOS CÓDIGOS DE CONDUCTA

1. La necesaria convivencia de los sistemas legal y contractual. Imponer vs. convencer
2. La importancia de la ley nacional como instrumento básico de fomento
  - 2.1. Regulación legal y convencional
  - 2.2. La regulación legal como impulso a la autorregulación. La reforma legislativa como complemento
  - 2.3. Normas de Conducta: ventajas e inconvenientes. La reforma legal como alternativa

### PARTE ESPECIAL

#### SECCIÓN III - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y ESTATUTO DEL SOCIO

#### **CAPÍTULO 10 - CLÁUSULAS ESTATUTARIAS DE VALORACIÓN DE LAS PARTICIPACIONES SOCIALES**

*Guillermo Alcover Garau*

##### I. FIJACIÓN DEL TEMA Y PLAN A SEGUIR

##### II. VALOR RAZONABLE. CONCEPTO Y MÉTODOS PARA SU OBTENCIÓN

1. Concepto
2. Métodos para el cálculo del valor razonable
3. Comparación de los métodos
  - 3.1. Comparación
  - 3.2. Conclusión

##### III. UNA POSIBLE CLÁUSULA DE FIJACIÓN DEL VALOR RAZONABLE DE LAS PARTICIPACIONES SOCIALES

1. Alcance de la cláusula
2. El contenido de la cláusula

#### IV. LA FIJACIÓN DE UN VALOR INFERIOR AL VALOR RAZONABLE; EN CONCRETO, EL VALOR DEL PATRIMONIO NETO

1. La cláusula estatutaria que fija como valor el valor del patrimonio neto contable
2. La opinión doctrinal y sus implicaciones
3. La doctrina de la Audiencia Provincial de Madrid
4. La doctrina de la Dirección General de Seguridad Jurídica y Fe Pública

### **CAPÍTULO 11 - EL ERROR SOBRE EL PRECIO CONTABLE DE LAS ACCIONES Y LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL SUPREMO**

*Blanca Bagó Oria*

#### I. PLANTEAMIENTO

#### II. LA DOCTRINA DEL ERROR RELEVANTE EN LA COMPRAVENTA DE ACCIONES

1. El error causal
2. El error invalidante del consentimiento

#### III. ANALISIS GENERAL DEL CASO

1. El error sobre la formación del precio y su relevancia en la finalidad del contrato compraventa de acciones
2. El error como integración contractual. 411
3. La lesión económica y los vicios ocultos. 412

#### IV. LA COMPRAVENTA DE ACCIONES V. AMPLIACIÓN DE CAPITAL CON PRIMA DE EMISIÓN. CONSIDERACIONES MERCANTILES

#### V. SOLUCIÓN CONTRACTUAL O SOLUCIÓN JUDICIAL. LA ANTERACIÓN SOBREVENIDA DEL NEGOCIO. CONCLUSIONES

### **CAPÍTULO 12 - LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN LA FIJACIÓN DEL TIPO DE CANJE EN LA FUSIÓN**

*Enrique Melchor Giménez*

#### I. ASPECTOS PREVIOS

#### II. EL TIPO DE CANJE, SU RELEVANCIA Y EL DEBATE SOBRE SU NEGOCIACIÓN

1. El tipo de canje y su incidencia sobre los socios
  - 1.1. Concepto
  - 1.2. Incidencia sobre los derechos de los socios
  - 1.3. Medidas tuitivas en favor de los socios
2. Teorías sobre la autonomía de la voluntad en la fijación del tipo de canje

#### III. LÍMITES LEGALES

1. Justificación
2. Valor razonable y continuidad en la participación

3. Efectividad de la aportación

IV. MARGEN DE AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD: LA DETERMINACIÓN DEL VALOR RAZONABLE

**CAPÍTULO 13 - LA «CLÁUSULA ESTATUTARIA DE SCRIP DIVIDENDS» EN EJERCICIO DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD DE LOS ACCIONISTAS: ¿HABILITADORA O REGULADORA?**

*Susana Aragón Tardón*

I. INTRODUCCIÓN

II. PRESENTACIÓN DE LAS OPERACIONES DE SCRIP DIVIDENDS

III. EL DERECHO DEL SOCIO A PARTICIPAR EN LAS GANANCIAS SOCIALES Y LAS OPERACIONES DE SCRIP DIVIDENDS

1. La configuración del derecho a participar en las ganancias sociales en la LSC

1.1. La necesidad de satisfacer el dividendo en metálico

1.2. La posibilidad de satisfacer el dividendo en bienes no pecuniarios

2. La regulación estatutaria del derecho a participar en las ganancias sociales

IV. LA «CLÁUSULA ESTATUTARIA DE SCRIP DIVIDENDS»

1. El modelo de «cláusula habilitadora» de Francia

1.1. Consideraciones generales

1.2. La falta de previsión de la cláusula estatutaria

1.3. Fundamento y contenido de la cláusula estatutaria

2. El modelo de «cláusula reguladora» de Reino Unido

2.1. Consideraciones generales

2.2. La falta de previsión de la cláusula estatutaria

2.3. Fundamento y contenido de la cláusula estatutaria

V. LA PROPUESTA DE RÉGIMEN MIXTO DE LAS OPERACIONES DE SCRIP DIVIDENDS EN ESPAÑA

VI. CONCLUSIONES

**CAPÍTULO 14 - EL DERECHO A EXAMINAR LOS ANTECEDENTES CONTABLES EN LA SOCIEDAD DE RESPONSABILIDAD LIMITADA**

*Nicolás Augoustatos Zarco*

I. PLANTEAMIENTO

II. BREVE ANÁLISIS DE LA EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO A EXAMINAR LOS ANTECEDENTES CONTABLES

III. LOS PRINCIPALES ELEMENTOS CONFIGURADORES DEL DERECHO A EXAMINAR LOS ANTECEDENTES CONTABLES

1. Previo

2. Carácter dispositivo
3. Derecho de minoría
4. Naturaleza de derecho de información

#### IV. EL EJERCICIO DEL DERECHO EXAMINAR LOS ANTECEDENTES CONTABLES

1. Plazo
2. Lugar
3. Legitimación activa
4. El experto contable
5. El elemento objetivo

### **CAPÍTULO 15 - LAS PARTICIPACIONES SOCIALES CON VOTO PLURAL**

*Ana Belén Campuzano*

#### I. EL VOTO PLURAL DE LOS SOCIOS EN LA EVOLUCIÓN DE LA LEGISLACION DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL

#### II. LAS PARTICIPACIONES SOCIALES CON VOTO PLURAL

1. La diversidad de derechos de las participaciones sociales
2. La creación de participaciones sociales con voto plural

### **CAPÍTULO 16 - MODALIDADES Y UTILIDADES DE UN DERECHO DE SEPARACIÓN ESTATUTARIO EN LA PREVENCIÓN Y SOLUCIÓN DE LOS CONFLICTOS DE SOCIOS**

*José María Rojí Buqueras*

#### I. DERECHO DE SEPARACIÓN EN LAS SOCIEDADES DE CAPITAL

1. El derecho de separación
2. Causas legales de separación
3. La introducción estatutaria de causas de separación

#### II. PROBLEMÁTICA DE LOS CONFLICTOS DE SOCIOS

1. Frecuencia y naturaleza de los conflictos de socios
2. Ausencia de soluciones eficientes
3. Votar con los pies

#### III. EL DERECHO DE SEPARACIÓN COMO PREVENCIÓN Y COMO SOLUCIÓN

1. El derecho de separación como respuesta a la dilución
2. El derecho de separación ante la integración en un grupo o ante una modificación estructural y otras situaciones análogas
3. El derecho de separación como remedio ante otras modificaciones del contrato de socios o de la situación de la sociedad
4. El derecho de separación como remedio en situaciones de incumplimiento de la sociedad o del socio de control

5. Derecho de separación por justa causa
6. El derecho de separación ad nutum: un caso particular, el bolsín

#### IV. ALGUNAS CUESTIONES PRÁCTICAS DE LOS DERECHOS DE SEPARACIÓN ESTATUTARIOS

1. Aspectos sustantivos de un derecho de separación estatutario
2. Cuestiones de procedimiento
3. Fijación de precio y autonomía de la voluntad

### **CAPÍTULO 17 - REFLEXIONES SOBRE LA CONFIGURACIÓN ESTATUTARIA DEL DERECHO DE SEPARACIÓN EN LAS SOCIEDADES DE CAPITAL: ALCANCE Y LÍMITES DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD SOCIAL**

*Mati de los Ángeles Hernández Alfaro*

#### I. INTRODUCCIÓN

#### II. RÉGIMEN LEGAL DE SEPARACIÓN DEL SOCIO

#### III. CONFIGURACIÓN ESTATUTARIA DEL DERECHO DE SEPARACIÓN

1. Alcance y límites de la autonomía social para la configuración estatutaria de causas de separación
2. La separación del socio por justos motivos
3. La separación ad nutum

#### IV. CONCLUSIONES

### **CAPÍTULO 18 - LA PRESTACIÓN ACCESORIA DE CUMPLIMIENTO DE LOS PACTOS PARASOCIALES**

*Eduardo Valpuesta Gastaminza*

#### I. LOS PACTOS PARASOCIALES Y SU EFICACIA FRENTE A LA SOCIEDAD EN LA JURISPRUDENCIA

#### II. LA DOCTRINA REGISTRAL DE ADMISIÓN COMO PRESTACIÓN ACCESORIA DEL CUMPLIMIENTO DE UN PACTO PARASOCIAL

1. La doctrina registral sobre la prestación accesoria consistente en el cumplimiento de un pacto parasocial
2. Crítica a la doctrina registral relativa a la “determinación” de la prestación accesoria que remite a un pacto parasocial

#### III. PROBLEMAS QUE PLANTEA, Y NO RESUELVE, LA DOCTRINA REGISTRAL

1. La imprecisión del alcance objetivo de la doctrina registral: ¿todo tipo de pactos parasociales?
2. La eficacia societaria de los pactos parasociales cuando existe una prestación accesoria de cumplimiento de los mismos
3. Consecuencias del incumplimiento del pacto parasocial

## **SECCIÓN IV - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y TOMA DE DECISIONES POR LA JUNTA GENERAL**

### **CAPÍTULO 19 - LA AUTONOMÍA ESTATUTARIA FRENTE A LAS DIFERENTES REGLAS DE ADOPCIÓN DE ACUERDOS SOCIALES: UNANIMIDAD, MAYORÍA REFORZADA Y CONSENTIMIENTO DE TODOS LOS SOCIOS**

Nerea Iráculis Arregui

I. INTRODUCCIÓN: DISCUTIDO ALCANCE DE LA AUTONOMÍA ESTATUTARIA EN LA ADOPCIÓN DE ACUERDOS SOCIALES

II. LA “UNANIMIDAD”, LA “MAYORÍA”, EL “CONSENTIMIENTO DE TODOS LOS SOCIOS” Y SU PREVISIÓN EXTRAESTATUTARIA: EL RÉGIMEN SOCIETARIO NO LE AFECTA

1. Pactos estatutarios frente a pactos parasociales (omnilaterales)

2. La “unanimidad” como contenido del resultado de un pacto extraestatutario o pacto parasocial (omnilateral)

III. PREVISIÓN ESTATUTARIA DE REGLAS DE ADOPCIÓN DE ACUERDOS SOCIALES: SÍ “MAYORÍA REFORZADA”, NO “UNANIMIDAD”

1. La regla de la “mayoría” es imperativa y, por ende, se impone la prohibición de la “unanimidad”

2. Sobre la previsión de la “exigencia de unanimidad” en la cláusula estatutaria

IV. PREVISIÓN ESTATUTARIA DE REGLAS DE ADOPCIÓN DE ACUERDOS SOCIALES: SÍ “UNANIMIDAD”, CUANDO ES LA VOLUNTAD DE TODOS LOS SOCIOS

### **CAPÍTULO 20 - CRÍTICA PONDERADA DE LA PROHIBICIÓN LEGAL DEL PACTO ESTATUTARIO DE UNANIMIDAD DEL ART. 200.1 IN FINE LSC**

*Luís Fernández del Pozo*

I. INTRODUCCIÓN. PREMISAS METODOLOGICAS DE LA DISCUSION ACERCA DE LA AUTONOMIA DE LA VOLUNTAD EN DERECHO DE SOCIEDADES

II. UN APUNTE SOBRE EL LABORIOSO PARTO DEL PRINCIPIO DE LA MAYORIA EN DERECHO PRIVADO HISTORICO

III. LA PROHIBICION LEGAL DEL PACTO ESTATUTARIO DE UNANIMIDAD PARA LA JUNTA EN DERECHO SOCIETARIO ESPAÑOL

IV. UNA PROHIBICION SINGULAR EN AMBITO DEL DERECHO SOCIETARIO COMPARADO

V. EL ÁMBITO MATERIAL DE APLICACIÓN DE LA PROHIBICIÓN DEL ART. 200.1 in fine LSC

VI. LA DISCUTIBLE PROHIBICION DE PACTAR LA UNANIMIDAD EN LOS PACTOS PARASOCIALES. UN APUNTE

VII. JUSTIFICACION (INSUFICIENTE) DE LA PROHIBICION LEGAL EN NUESTRA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA

VIII. LA APLICACIÓN DEL TEST DE PROPORCIONALIDAD

## IX. CONCLUSION

### ANEXO. LOS COSTES DE LA REGLA DE DECISIÓN

## **CAPÍTULO 21 - ¿ESTÁ PROHIBIDA LA UNANIMIDAD? VÍAS ALTERNATIVAS PARA CONSEGUIRLA ¿DEBERÍA ESTAR PROHIBIDA?**

*Ubaldo Nieto Carol*

### I. CONSIDERACIONES PREVIAS

### II. LA PROHIBICIÓN DE LA UNANIMIDAD EN LOS ACUERDOS SOCIALES

### III. SUPUESTOS EN LOS QUE SE EXIGE UNANIMIDAD O EL CONSENTIMIENTO DE TODOS LOS SOCIOS

### IV. POSIBLES FORMAS DE ESTABLECER LA UNANIMIDAD

1. La exigencia del consentimiento de todos los socios
2. El establecimiento de una mayoría reforzada que en la práctica exija la unanimidad de los socios
3. La exigencia estatutaria del voto favorable de un determinado número de socios adicionalmente a la mayoría establecida
4. El pacto parasocial
5. Sociedad con una única participación en copropiedad
6. Sociedad personalista como socio único

### V. CONCLUSIONES Y REFLEXIONES FINALES

## **CAPÍTULO 22 - LA GESTIÓN SOCIAL DESDE LA JUNTA GENERAL**

*Alfonso María Martínez Areso*

### I. INTRODUCCIÓN

### II. EL TRATAMIENTO POR LA DOCTRINA DE LOS ARTÍCULOS 160 F) Y 161 DE LA LEY DE SOCIEDADES DE CAPITAL<sup>9</sup>

1. La nueva regulación legal de las competencias de la junta de socios
2. Las operaciones sobre activos esenciales: su regulación legal
3. Activos esenciales: Concepto y criterios de determinación

### III. INTERPRETACIÓN DE LA NORMA POR LA DIRECCIÓN DE SEGURIDAD JURÍDICA Y FE PÚBLICA Y POR LOS TRIBUNALES

1. La doctrina de la Dirección General de Seguridad Jurídica y Fe Pública
2. La aplicación por los tribunales del artículo 160 f) de la Ley de sociedades de capital
  - 2.1. Consideraciones generales
  - 2.2. Definición de las operaciones que implican a activos esenciales. Criterios cuantitativos y cualitativos
  - 2.3. La presunción iuris tantum

#### 2.4. Efectos de la infracción de la norma

### IV. GRUPOS DE CASOS A LOS QUE AFECTA EL ARTÍCULO 160 f) LEY DE SOCIEDADES DE CAPITAL

### V. LOS LÍMITES A LAS FACULTADES DE LA JUNTA EN ESTA MATERIA

1. Actos de gravamen. Garantías
2. Sociedad en liquidación
3. Sociedad en concurso

### VI. INSTRUCCIONES Y AUTORIZACIONES DE LA JUNTA DE SOCIOS

1. Resoluciones que examinan las instrucciones de la junta o el sometimiento del órgano de administraciones a autorizaciones de la misma
  - A) Sentencia de la Audiencia Provincial de Cádiz (Sección 5ª) 885/2024, de 30 de septiembre
  - B) Sentencia de la Audiencia Provincial de Lleida (Sección 2ª) 570/2019, de 4 de diciembre
  - C) Sentencia de la Audiencia Provincial de Murcia (Sección 4ª) 507/2021, de 17 de diciembre
  - D) Sentencia del Juzgado de lo Mercantil Nº 1 de Murcia, 34/2023, de 05 de mayo
  - E) Sentencia de la Audiencia Provincial de Madrid (Sección 28ª) 668/2023, de 1 de diciembre
  - F) Sentencia de la Audiencia Provincial de Palma de Mallorca (Sección 5ª) 474/2024, de 19 de septiembre
  - G) Sentencia de la Audiencia Provincial de A Coruña (Sección 4ª) 409/2023, de 8 de junio
2. Eficacia de los acuerdos adoptados al amparo del artículo 161 de la Ley de sociedades de capital

### VII. A MODO DE CONCLUSIÓN

## **CAPÍTULO 23 - LA AUTONOMÍA DE LA JUNTA GENERAL A EXAMEN: ALCANCE Y LÍMITES DE LA FACULTAD PARA INTERVENIR EN LA GESTIÓN SOCIAL A AMPARO DEL ARTÍCULO 161 LSC**

*Martín González-Orús Charro*

### I. INTRODUCCIÓN

### II. EL REPARTO COMPETENCIAL ENTRE LA JUNTA GENERAL Y EL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN

1. La gestión y representación como competencia exclusiva del órgano de administración
2. La junta general como órgano soberano
3. La quiebra del modelo rígido de distribución competencial: el artículo 161 LSC como “válvula de comunicación” y otros ejemplos

### III. ANÁLISIS EXEGÉTICO DEL ARTÍCULO 161 DE LA LEY DE SOCIEDADES DE CAPITAL

1. Naturaleza y alcance del precepto: el papel de la autonomía estatutaria
2. Los mecanismos de intervención de la junta general
  - 2.1. La facultad de impartir instrucciones: concepto, naturaleza y alcance
  - 2.2. La facultad de someter a autorización
  - 2.3. Excursus: la intervención de la junta en asuntos de gestión por iniciativa del órgano de administración
3. El concepto impreciso de “determinados asuntos de gestión”
  - 3.1. Interpretaciones doctrinales sobre el concepto de gestión
  - 3.2. Sobre la necesidad de concretar la operación afectada y la improcedencia de incurrir en el generalismo
4. Límites a la facultad de intervención de la junta
  - 4.1. Límite expreso: la protección de la seguridad del tráfico jurídico y los terceros de buena fe
  - 4.2. Límite implícito: el interés social como límite fundamental

### **CAPÍTULO 24 - LA PREVISIÓN ESTATUTARIA COMO INSTRUMENTO MODULADOR DE LA VOLUNTAD SOCIAL EN EL CAMBIO DE DOMICILIO SOCIAL INTRACOMUNITARIO O TRANSFORMACIÓN INTRAEUROPEA**

*Elena Leñena Mendizábal*

#### I. INTRODUCCIÓN

#### II. LA TRANSFORMACIÓN INTRAEUROPEA

1. La libertad de establecimiento como fundamento de la transformación intraeuropea
2. Cautelas de los Estados miembros a la movilidad transfronteriza ante el abuso y el fraude de ley
3. Cuestiones procedimentales de la transformación intraeuropea

#### III. LA PREVISIÓN ESTATUTARIA COMO INSTRUMENTO MODULADOR DE LA VOLUNTAD SOCIAL EN LA TRANSFORMACIÓN INTRAEUROPEA

1. El domicilio social como estipulación estatutaria y las mayorías exigibles para su modificación
2. Las mayorías estatutarias reforzadas exigibles para la transformación intraeuropea
3. Otras cautelas estatutarias de protección de la minoría social

#### IV. REFLEXIÓN FINAL

### **CAPÍTULO 25 - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD, ORDEN PÚBLICO SOCIETARIO Y PROTECCIÓN CAUTELAR**

*Carmen de Vivero de Porras*

#### I. INTRODUCCIÓN

## II. LA PROTECCIÓN CAUTELAR EN LA IMPUGNACIÓN DE LOS ACUERDOS DE LA JUNTA

### 1. Naturaleza sustantiva de la medida

### 2. El control judicial preliminar de los acuerdos impugnados: análisis de los requisitos cautelares

#### 2.1. Periculum in mora

#### 2.2. Fumus boni iuris

#### 2.3. Caución

## III. LA ANOTACIÓN PREVENTIVA DE DEMANDA

## IV. SUSPENSIÓN DE LA EJECUCIÓN DEL ACUERDO IMPUGNADO

## V. EFECTOS Y CONSECUENCIAS DE LA ADOPCIÓN DE MEDIDAS CAUTELARES EN LA IMPUGNACIÓN DE LOS ACUERDOS DE LA JUNTA CONTRARIOS AL ORDEN PÚBLICO

## **SECCIÓN V - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y ADMINISTRACIÓN DE LA SOCIEDAD**

### **CAPÍTULO 26 - LA DISPOSICIÓN DE CONSEJEROS INDEPENDIENTES, ¿UN CONDICIONANTE DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD SOCIAL?**

*Trinidad Vázquez Ruano*

#### I. APUNTES PRELIMINARES

#### II. FORMALIDAD PROCEDIMENTAL EN EL NOMBRAMIENTO DE CONSEJEROS EXTERNOS INDEPENDIENTES

#### III. RESERVAS A LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL PROCESO DE DESIGNACIÓN DEL CONSEJERO INDEPENDIENTE

#### IV. OBJECIONES AL CESE DE LOS CONSEJEROS EXTERNOS INDEPENDIENTES

#### V. CONCLUSIONES

### **CAPÍTULO 27 - EL PROBLEMA DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN LA DETERMINACIÓN DE LA REMUNERACIÓN DEL ADMINISTRADOR Y LOS POSIBLES CONFLICTOS DE INTERÉS DERIVADOS**

*Andrea Meijomil González*

#### I. INTRODUCCIÓN

#### II. LA REMUNERACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES: PROBLEMAS ACTUALES

##### 1. El deber de lealtad del administrador y su remuneración

##### 2. Régimen jurídico de la remuneración de los administradores

##### 3. La cuantía remuneratoria: fijación y límites

#### III. EL PROBLEMA DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN LA DETERMINACIÓN DE LA REMUNERACIÓN Y EL CONFLICTO DE INTERÉS EN LA FIJACIÓN DE LA REMUNERACIÓN

#### IV. PROBLEMAS ACTUALES EN TORNO A LA REMUNERACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES. LAS ÚLTIMAS ORIENTACIONES JURISPRUDENCIALES

## **CAPÍTULO 28 - LÍMITES A LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL DERECHO DE SOCIEDADES. EL ALCANCE DEL DEBER DE DILIGENCIA DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL QUE SUSCRIBEN PACTOS DE SOCIOS**

*José María Segovia de la Colina*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. LOS LÍMITES A LA VALIDEZ DEL CONTENIDO OBLIGACIONAL DE LOS PACTOS DE SOCIOS**

### **III. LA EFICACIA DE LOS PACTOS DE SOCIOS Y SU Oponibilidad FRENTE A LA SOCIEDAD. IMPUGNACIÓN DE ACUERDOS SOCIALES CON BASE EN LA VULNERACIÓN DEL PACTO**

1. La oponibilidad de los pactos de socios frente a la sociedad. Impugnación de acuerdos sociales
2. La sentencia del Tribunal Supremo núm. 300/2022, de 7 de abril. El origen del debate que aquí se plantea

### **IV. EL DEBER DE LEGALIDAD COMO EXPRESIÓN DEL DEBER DE DILIGENCIA Y SU PAPEL EN LA SUSCRIPCIÓN DE UN PACTO DE SOCIOS**

1. Los principios básicos sobre los que se fundamenta el deber de diligencia
2. El deber de legalidad
  - 2.1. El deber de legalidad como principio rector de nuestro ordenamiento jurídico
  - 2.2. El deber de legalidad como concreción del deber de diligencia
3. El concepto “Ley” como límite a la actuación del órgano de administración

### **V. LA DISYUNTIVA A LA QUE SE ENFRENTAN LOS ÓRGANOS DE ADMINISTRACIÓN: ¿DEBEN RECHAZAR LA SUSCRIPCIÓN DE LOS PACTOS DE SOCIOS CUANDO CONTRADICEN LA LEY DE SOCIEDADES DE CAPITAL? PLANTEAMIENTO DE CUESTIONES QUE PUEDEN SUSCITARSE**

### **BIBLIOGRAFÍA**

### **RESOLUCIONES JUDICIALES**

## **CAPÍTULO 29 - LA FISCALIZACIÓN DE LA GESTIÓN SOCIAL POR MEDIO DE LAS AUDITORÍAS “VOLUNTARIAS” DE CUENTAS ANUALES. PACTOS ESTATUTARIOS PARA MODIFICAR EL CRITERIO LEGAL SOBRE LA ASUNCIÓN DEL COSTE DEL INFORME**

*Amador Navarro Morales*

### **I. LA RELEVANCIA DE LA AUDITORÍA DE LAS CUENTAS ANUALES EN LA TUTELA DE LA POSICIÓN DEL SOCIO**

1. El control de la gestión social a través del derecho de información, especialmente en el marco de las juntas generales ordinarias
2. La verificación contable, derecho distinto e independiente del de información

### **II. CAUCES POR MEDIO DE LOS CUALES SE PUEDE PRETENDER UNA AUDITORÍA VOLUNTARIA**

1. La auditoría “voluntaria” como contraposición a la “obligatoria”
2. Los dos cauces para solicitar una auditoría voluntaria
3. Compatibilidad de ambos cauces (y diferencias entre uno y otro)
  - 3.1. Introducción
  - 3.2. Legitimación para promover los expedientes
  - 3.3. Objeto de ambos expedientes: tipos de sociedades cuyas cuentas se pueden auditar; ejercicios sociales susceptibles de verificación; y cuentas consolidadas
  - 3.4. Competencia para designar auditor. Algunas ventajas que ofrece el cauce registral
  - 3.5. Plazos para presentar la solicitud de designación de auditor
  - 3.6. Conclusión

### III. LAS PREVISIONES LEGALES RELATIVAS A LA ASUNCIÓN DEL COSTE DE LA AUDITORÍA VOLUNTARIA

1. Introducción
2. La sociedad es responsable de los costes de la auditoría prevista en el artículo 265.2 LSC
3. La obligación de soportar la retribución del auditor en función del resultado del informe de la auditoría del artículo 40 CCom

### IV. LA CONFIGURACIÓN ESTATUTARIA DE QUIÉN DEBE SOPORTAR EL COSTE DE LA AUDITORÍA, EN VIRTUD DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD DE LOS SOCIOS

1. Consideraciones sobre la autonomía de la voluntad en el ámbito societario
2. Pactos estatutarios para determinar que los costes de las auditorías voluntarias ex artículo 265.2 LSC se asumirán en función del resultado del informe
  - 2.1. Algunos motivos para considerar que este podría ser un supuesto de amplia aplicación
  - 2.2. La admisibilidad de dichos pactos estatutarios
3. Pactos estatutarios para determinar que los costes de las auditorías voluntarias ex artículo 40 CCom serán siempre “a cargo de la sociedad”
  - 3.1. Algunos motivos para considerar que este podría ser un supuesto de escasa aplicación
  - 3.2. En todo caso, dichos pactos estatutarios serían admisibles

## **CAPÍTULO 30 - LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES Y LOS CANALES DE DENUNCIAS: POSIBILIDADES DE REGULACIÓN EN LOS ESTATUTOS Y EN LA NORMATIVA INTERNA**

*Belén García Álvarez*

### I. INTRODUCCIÓN

### II. RÉGIMEN APLICABLE AL SISTEMA INTERNO DE INFORMACIÓN

1. Entidades obligadas

2. Características del Sistema Interno de Información
3. Órgano responsable del Sistema Interno de Información

### III. RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES EN RELACION CON EL CANAL DE DENUNCIAS

1. Preliminar: La figura del informante
2. Supuestos de responsabilidad civil de los administradores sociales en relación con el canal de denuncias
3. Incidencia de la opción adoptada en relación con el Responsable del Sistema

### IV. SOBRE LAS POSIBILIDADES DE REGULACION INTERNA DEL CANAL DE DENUNCIAS

1. Sobre posibles referencias al Sistema Interno de Información y su canal de denuncias en los estatutos sociales
2. Sobre la política interna de gestión del Sistema Interno de Información y en particular del canal de denuncias

### V. CONCLUSIONES

## **CAPÍTULO 31 - HACIA UNA SOCIEDAD INTELIGENTE: AUTONOMÍA DE LOS SOCIOS Y RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES EN LA ERA DE LA IA**

*Fernando J. Ravelo Guillén*

### I. INTRODUCCIÓN: LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL COMO HORIZONTE INELUDIBLE DEL DERECHO DE SOCIEDADES MERCANTILES

### II. RETOS JURÍDICOS Y ÉTICOS EN LA IMPLEMENTACIÓN DE IA

1. Sesgos en los sistemas de IA
2. Necesidad de transparencia algorítmica
3. Responsabilidad en la toma de decisiones automatizada
  - 3.1. El régimen clásico de responsabilidad de los administradores en el derecho español
  - 3.2. Implicaciones de la utilización de IA en la toma de decisiones empresariales
    - A) Deber de diligencia y uso de IA
    - B) Deber de lealtad y conflictos de interés
  - 3.3. El Reglamento europeo de IA y su impacto en la responsabilidad de los administradores
    - A) Obligaciones aplicables a los sistemas de IA de alto riesgo
    - B) Interacción entre el RIA y la LSC
  - 3.4. Propuestas para una regulación integrada
    - A) Refuerzo del deber de diligencia tecnológica
    - B) Adaptación de la discrecionalidad empresarial al uso de IA
    - C) Integración del cumplimiento del RIA en programas de compliance

- D) Establecimiento de un régimen de responsabilidad compartida
- E) Creación de un seguro obligatorio de responsabilidad civil para IA

### III. LA IA Y SU ENCAJE EN EL DERECHO SOCIETARIO ESPAÑOL

- 1. La IA como instrumento de apoyo en el órgano de administración
- 2. Limitaciones legales para la IA como administrador
- 3. Implicaciones en el régimen de responsabilidad

### IV. CONCLUSIONES

## SECCIÓN VI - LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD AL SERVICIO DE DISTINTOS MODELOS SOCIETARIOS

### CAPÍTULO 32 - LA STARTUP

*Víctor Manuel Garrido de Palma*

- I. INTRODUCCIÓN. ¿QUÉ CAPITALISMO QUEREMOS?
- II. LA REALIDAD EMPRESARIAL. EMPRENDIMIENTO. INNOVACIÓN
- III. EL ECOSISTEMA EMPRENDEDOR. ¿EUROPA, MUY ATRÁS. POR QUÉ?
- IV. QUÉ HAY DE LA STARTUP LEGALMENTE HABLANDO
- V. EL DESARROLLO DE LA STARTUP. FASES. VALORACIÓN. FINANCIACIÓN
- VI. EL SOCIO FUNDADOR DE LA STARTUP

- 1. Lo peculiar de la Startup
- 2. El Pacto de los Socios Fundadores (Co-Founder Agreement)

### VII. LOS SOCIOS INVERSORES

- 1. Introducción
- 2. Los pactos de organización
- 3. Los pactos de relación. La Teoría General de los Sistemas
  - 3.1. La remuneración de los administradores
    - A) La retribución de los administradores en su condición de tales
    - B) Los administradores que realizan funciones ajenas a las que son propias del órgano de administración
  - 3.2. Pactos de protección ante rondas de financiación: la antidilución del socio
  - 3.3. Desvinculación de los pactos de socios: la desinversión ("exit")
    - A) "Quiero vender lo mío y a quien quiera"
    - B) Restricciones a la transmisión de acciones o participaciones
    - C) Los pactos de venta conjunta o de salida colectiva: la desinversión mediante la venta a un tercero

D) La cláusula antibloqueo (deadlock provisions): la opción de venta o de compra forzosa ante situaciones de parálisis. La llamada cláusula de ruleta rusa

E) El pacto que prevé la posible salida del fundador: su conducta. La buena y la mala salida

F) La put option: La salida anticipada del inversor

G) La cláusula de mejor fortuna

H) Derecho preferente en la liquidación

I) El exit. la venta a un tercero de la startup o su salida a Bolsa

J) La salida liquidatoria. el fracaso de la startup. ¿qué dice el derecho concursal español?

4. Los pactos de atribución a la startup por los socios

#### VIII. LA EFICACIA DE LOS PACTOS DE SOCIOS. SU EFICIENCIA

1. Los efectos obligatorios. La eficacia inter partes

2. Lo parasocial y la personalidad jurídica. ¿Es posible la eficacia societaria?

3. Frente a frente: gran parte de la doctrina versus TS

4. La prestación accesoria y el cumplimiento del pacto de socios: los arts. 86 a 89 LSC

#### IX. UN FINAL SIN FINAL

### **CAPÍTULO 33 - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y DIGITALIZACIÓN DE LA PARTICIPACIÓN SOCIAL: PROPUESTAS DESDE LA EMPRESA FAMILIAR**

*M<sup>a</sup> Teresa Otero Cobos*

#### I. CONSIDERACIONES PRELIMINARES

#### II. FOROS DIGITALES COMPLEMENTARIOS A LOS SOCIALES

#### III. LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD PARA DOTAR DE MAYOR EFICIENCIA A LA JUNTA GENERAL

1. Junta general permanente

2. Junta universal exclusivamente telemática

#### IV. CONCLUSIÓN

### **CAPÍTULO 34 - EL PROTOCOLO FAMILIAR Y EL PRINCIPIO DE AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL DERECHO DE SOCIEDADES**

María-Cruz Lascorz Collada

#### I. INTRODUCCIÓN

#### II. EL PROTOCOLO FAMILIAR EN LAS SOCIEDADES FAMILIARES

1. Concepto, características y naturaleza jurídica

2. Contenido y alcance del protocolo familiar

2.1. Cláusulas de carácter metajurídico no vinculantes

2.2. Cláusulas contractuales vinculantes

2.3. Cláusulas institucionales vinculantes

### III. EFICACIA DEL PROTOCOLO FAMILIAR

1. Eficacia frente a la familia

1.1. Efectos en materia sucesoria

1.2. Efectos relativos a la determinación régimen económico matrimonial

2. Eficacia frente a la sociedad

3. ¿Ineficacia del protocolo familiar por desuso?

### IV. CONCLUSIONES

## **CAPÍTULO 35 - LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL ÁMBITO DEL PROTOCOLO FAMILIAR COMO PACTO PARASOCIAL ESPECIALIZADO**

*Sofía Damas Almagro*

### I. INTRODUCCIÓN

### II. EL PROTOCOLO FAMILIAR COMO PACTO PARASOCIAL ESPECIALIZADO

1. Pactos parasociales: alcance y efectos

2. Protocolo familiar: cohesión y continuidad

3. La relevancia de los pactos parasociales en el ámbito de la empresa familiar

### III. CONTENIDO HABITUAL DE UN PROTOCOLO FAMILIAR

1. En el Plano Organizativo

2. Pactos de naturaleza metajurídica

### IV. DELIMITACIÓN Y ALCANCE DE LA AUTONOMÍA PRIVADA EN LA CONFIGURACIÓN SOCIETARIA: PACTOS PARASOCIALES VERSUS ESTATUTOS SOCIALES

1. Cláusulas penales

2. Valoración de las participaciones sociales

3. Implicaciones de la publicidad y confidencialidad: estatutos registrados versus pactos privados

4. Régimen de modificación y duración

### V. PROTOCOLO FAMILIAR Y ESTATUTOS SOCIALES: PRESTACIONES ACCESORIAS

### VI. CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO DEL PROTOCOLO FAMILIAR

### VII. CONCLUSIONES

### BIBLIOGRAFÍA

### SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPREMO

### RESOLUCIONES ADMINISTRATIVAS

## **CAPÍTULO 36 - TRATAMIENTO DEL PRINCIPIO DE AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN LAS SAD Y SUS LÍMITES**

*Segismundo Torrecillas López*

### **I. PLANTEAMIENTO**

### **II. LÍMITES A LA LIBERTAD CONTRACTUAL EN DERECHO DE SOCIEDADES**

### **III. LOS PRINCIPIOS CONFIGURADORES COMO STOPPER DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD**

### **IV. ENUNCIACION DE LOS PRINCIPIOS CONFIGURADORES DE LAS SOCIEDADES DE CAPITAL Y SU ENCAJE EN UNA ANÓNIMA ESPECIAL COMO ES LA SAD**

#### **1. Principios configuradores de las sociedades anónimas deportivas**

- 1.1. Carácter mercantil y ánimo de lucro
- 1.2. Estructura societaria y capital social
- 1.3. El principio de contenido estatutario mínimo
- 1.4. El principio de órganos necesarios
- 1.5. El principio democrático o de mayoría
- 1.6. El principio básico en toda sociedad mercantil —y por ende en las SAD— quien ostenta poder de decisión debe responder (aplicable a los administradores ex artículo 236 LSC)
- 1.7. El principio de deber de fidelidad o lealtad entre los socios
- 1.8. El principio de conservación de la empresa
- 1.9. Objeto social deportivo
- 1.10. Adaptación a la normativa mercantil y deportiva
- 1.11. Interés público y control económico
- 1.12. El control de la masa social

### **V. CONCLUSIONES**

## **CAPÍTULO 37 - ÁNIMO DE LUCRO Y AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD: LA PROGRESIVA DESAPARICIÓN DEL “NUMERUS CLAUSUS” DE TIPOS SOCIETARIOS**

*Carlos Alcolea Domingo*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. EL ÁNIMO DE LUCRO, EL DERECHO SOCIETARIO Y LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD**

1. El ánimo de lucro y el Derecho societario
2. Su reinterpretación por el Prof. Girón
3. El ánimo de lucro y el artículo 28 de Ley de Sociedades de Capital
  - 3.1. El ánimo de lucro encuentra anclaje en nuestra Constitución
  - 3.2. El ánimo de lucro tiene anclaje histórico en nuestro Derecho mercantil. No fue únicamente un elemento ajeno al sistema introducido durante la codificación de 1829

### 3.3. El punto de vista del Derecho europeo

## III. EL CASO CONCRETO: LA RESOLUCIÓN DE 17 DE DICIEMBRE DE 2020 DE LA RGSJFP, DE LA SOCIEDAD SOLIDARIDAD Y TRABAJO VIRGEN DEL CAMINO

1. El caso: la resolución de la Dirección General de Seguridad Jurídica y Fe Pública de 17 de diciembre de 2020

2. Sus consecuencias prácticas

2.1. El principio mayoritario

2.2. Transmisión de participaciones sociales

2.3. La liquidación de las sociedades

2.4. ¿Sociedades mercantiles atípicas?

## IV. CONCLUSIONES: ¿UN NUEVO TIPO SOCIETARIO?

## **CAPÍTULO 38 - LA INTRODUCCIÓN DE FINES NO LUCRATIVOS EN LOS ESTATUTOS DE SOCIEDADES DE CAPITAL: EL CASO DEL CAMBIO DE CONTROL DE BEN & JERRY'S**

*Ana Afonso Bellod*

### I. INTRODUCCIÓN

### II. LA TRIPLE BOTTOM LINE DE BEN & JERRY'S Y EL CAMBIO DE CONTROL

### III. ¿SOCIEDADES DE CAPITAL CON VALORES?: LA ADOPCIÓN DE MISIONES SOCIALES FRENTE A LA INTRODUCCIÓN DE FINES SOCIALES NO LUCRATIVOS EN LOS ESTATUTOS

1. Sociedades de capital y misiones sociales: modelo de gestión y cambios de control

2. Fines no lucrativos y sociedades de capital. Especial atención a los fines sociales híbridos

2.1. La adopción de fines no lucrativos por las sociedades de capital

2.2. Las sociedades de capital con fines no lucrativos: discrecionalidad de los administradores y control

### IV. CONCLUSIÓN

## **CAPÍTULO 39 - NUEVOS MODELOS SOCIETARIOS AUTÓNOMOS BASADOS EN LA TECNOLOGÍA**

*Eduardo Miranda Ribera*

### I. INTRODUCCIÓN

### II. ORGANIZACIÓN AUTÓNOMA DESCENTRALIZADA

1. Antecedentes relevantes en el devenir de las OAD

2. Principales características

### III. NATURALEZA JURÍDICA DE LAS OAD

1. Cuestiones previas

2. Comunidad de bienes dinámica o sociedad irregular

3. Régimen de responsabilidad

IV. CONCLUSIONES

**SECCIÓN VII - ARBITRAJE SOCIETARIO**

**CAPÍTULO 40 - CONSIDERACIONES PRÁCTICAS SOBRE EL ARBITRAJE ESTATUTARIO: VENTAJAS, LIMITACIONES Y DESAFÍOS**

*Álvaro López de Argumedo Piñeiro y Pol Liñan Canela*

I. INTRODUCCIÓN

II. DILIGENCIAS PRELIMINARES PREVIAS AL ARBITRAJE ESTATUTARIO

1. La interpretación rígida o formalista: las diligencias preliminares solo son posibles en preparación de un proceso de declaración civil
2. La interpretación flexible o finalista: las diligencias preliminares pueden solicitarse en preparación de un arbitraje
3. La exhibición documental en el procedimiento arbitral como alternativa a las diligencias preliminares
4. El expediente de exhibición de libros

III. MEDIDAS CAUTELARES: ¿DÓNDE SE DEBEN SOLICITAR PARA GARANTIZAR LA EFICACIA DE UN LAUDO EN UN ARBITRAJE ESTATUTARIO? ¿ANTE LA JURISDICCIÓN O ANTE LOS ÁRBITROS?

1. Ventajas e inconvenientes del procedimiento de solicitud de medidas cautelares ante órganos jurisdiccionales
2. Ventajas e inconvenientes del procedimiento de solicitud de medidas cautelares ante tribunales arbitrales

IV. TERCEROS LEGITIMADOS PARA LA IMPUGNACIÓN DE ACUERDOS SOCIALES Y DUPLICIDAD DE PROCEDIMIENTOS ARBITRALES Y JUDICIALES

V. PACTOS PARASOCIALES Y CONVENIOS ARBITRALES EXTRAESTATUTARIOS

1. La norma general de inoponibilidad de los pactos parasociales
2. La excepción de los pactos parasociales omnilaterales

VI. ARBITRAJE ESTATUTARIO Y ACCIONES DE RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES

1. La vinculación de los administradores a los convenios arbitrales estatutarios
2. Las acciones de responsabilidad de administradores como materia de libre disposición

VII. CONCLUSIONES

## **CAPÍTULO 41 - AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y DERECHO DE SOCIEDADES: EL ARBITRAJE COMO INSTRUMENTO PARA LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS SOCIETARIOS**

*Bruno W. Martín Baumeister*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. EL ARBITRAJE COMO INSTRUMENTO PARA LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS SOCIETARIOS**

### **III. LÍMITES SUBJETIVOS DE LA CLÁUSULA ARBITRAL**

### **IV. LÍMITES OBJETIVOS DE LA CLÁUSULA ARBITRAL**

### **V. ARBITRAJE INSTITUCIONAL**

### **VI. CONCLUSIONES**

## **CAPÍTULO 42 - EL CONVENIO ARBITRAL SOCIETARIO: PATOLOGÍAS**

*Pilar Perales Viscasillas*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. LOS CONVENIOS ARBITRALES ESTATUTARIOS Y SUS PATOLOGÍAS**

#### **1. El convenio arbitral**

#### **2. Las patologías**

##### **2.1. Los convenios arbitrales cicateros, las cláusula estrechas o desactualizadas**

##### **2.2. Los convenios arbitrales bicéfalos**

- i) Sometimiento en un mismo convenio arbitral a la jurisdicción y al arbitraje
- ii) Sometimiento en un mismo convenio arbitral a un arbitraje ad hoc y a uno institucional
- iii) Sometimiento a arbitraje estatutario y arbitraje extraestatutario
- iv) Sometimiento a arbitraje estatutario y a tribunales en documento extraestatutario

##### **2.3. Los convenios arbitrales imposibles**

##### **2.4. Los convenios arbitrales parciales**

- i) Cognición plena versus limitada
- ii) La nulidad del convenio arbitral por infracción del principio de igualdad

##### **2.5. Los convenios arbitrales fantasmas**

##### **2.6. Los convenios arbitrales pluripatológicos**

##### **2.7. Superando las patologías: los convenios arbitrales modelo**

## **CAPÍTULO 43 - EL ARBITRAJE DE EQUIDAD EN CONFLICTOS SOCIETARIOS: ANÁLISIS Y PERSPECTIVAS**

*Francisco M. Serrano Osobliwa*

### **I. INTRODUCCIÓN**

### **II. MARCO LEGAL DEL ARBITRAJE EN ESPAÑA**

### **III. IMPORTANCIA DE LA NATURALEZA JURÍDICA DE LAS CONTROVERSIAS SOCIETARIAS**

### **IV. PRONUNCIAMIENTOS JURISPRUDENCIALES RELEVANTES EN RELACIÓN CON EL ARBITRAJE DE EQUIDAD EN LOS CONFLICTOS SOCIETARIOS**

1. El origen: la Sentencia del Tribunal Supremo de 18 de abril de 1998
2. Sentencia del Tribunal Supremo de 22 de junio de 2009
3. Sentencia del Tribunal Constitucional núm. 9/2005, de 17 de enero
4. Sentencia del Tribunal Constitucional núm. 17/2021, de 15 de febrero
5. Otros pronunciamientos relevantes de las Audiencias Provinciales
  - 5.1. Sentencia de la Audiencia Provincial de Guipúzcoa núm. 313/2008, de 4 de febrero
  - 5.2. Sentencia de la Audiencia Provincial de Navarra núm. 140/2001, de 4 de junio
  - 5.3. Auto de la Audiencia Provincial de Barcelona núm. 151/2010, de 28 de septiembre y núm. 197/2010, de 30 de septiembre

### **V. TENSIÓN ENTRE EQUIDAD Y NORMAS IMPERATIVAS**

1. Materias de libre disposición y normas imperativas
2. Otras opiniones doctrinales

### **VI. ¿ES ADECUADA LA EQUIDAD EN ESTE TIPO DE CONFLICTOS?**

1. Esbozo del marco de aplicación
2. Algunos ejemplos prácticos

### **VII. CONTROL JUDICIAL DEL LAUDO ARBITRAL**

1. Acción de anulación
2. Estándar de motivación en arbitraje de equidad

### **VIII. CONCLUSIÓN**