

ÍNDICE

EL CONCURSO DE ACREEDORES DE LA SOCIEDAD MERCANTIL. Ignacio Sancho Gargallo. Magistrado	17
I. Declaración de concurso de una sociedad mercantil	21
1. Presupuesto subjetivo del concurso en el caso de la sociedad mercantil	21
A) El concurso de las sociedades mercantiles	21
B) El concurso de la sociedad irregular	21
C) El concurso de una sociedad en liquidación	23
2. Órgano social competente para solicitar el concurso voluntario	23
A) Deber legal de solicitar el concurso	23
B) Órgano social encargado de solicitar el concurso .	24
C) Legitimados dentro del órgano de administración para solicitar el concurso.....	28
3. Concurso de un grupo de sociedades	29
A) Legitimación para instarlo.....	29
B) Competencia para conocer del concurso.....	30
II. Efectos de la declaración de concurso sobre la sociedad.	31
1. Efectos generales sobre pervivencia de la sociedad.	31
2. Efectos sobre los administradores (o liquidadores) sociales.....	32

A)	Continuación del órgano de administración/li-	32
B)	Efectos sobre las funciones de gestión de la ac-	
	tividad económica de la sociedad y la represen-	33
	tación de sus intereses económicos	
C)	Representación procesal de la sociedad dentro y	34
	fuera del concurso	
D)	Efectos sobre otras funciones propiamente so-	35
	cietarias de los administradores	
a)	Formulación de cuentas anuales	35
b)	Convocatoria de la junta general de socios ..	36
c)	Modificaciones estatutarias	37
d)	Informes preceptivos para la reestructura-	37
	ción societaria	
E)	Retribución de los administradores	37
F)	Otras facultades	38
G)	Régimen de responsabilidad	38
a)	Legitimación	38
b)	Competencia	39
c)	Medidas cautelares	40
3.	Efectos sobre la junta general de socios y demás	41
	órganos sociales	
A)	Competencias no afectadas por la declaración	41
	de concurso	
B)	Modificaciones estatutarias	42
a)	Aumento de capital social	43
b)	Reducción de capital social	45
C)	Reestructuración de la sociedad	45
a)	Fusión y escisión	45
b)	Transformación de la sociedad	46
4.	Efectos sobre los socios	47
A)	Desembolso de las aportaciones pendientes	47
B)	Transmisión de participaciones	47
C)	Separación y exclusión de socios	48
D)	En las sociedades personalistas, responsabilidad	48
	subsidiaria de las deudas de la sociedad	
III.	Especialidades de la calificación del concurso de una	49
	sociedad	

1.	Responsables de la calificación culpable del concur-	49
	so de una sociedad	
A)	La calificación del concurso	49
B)	Personas afectadas por la calificación	51
C)	Ejercicio de la acción de calificación	52
a)	Legitimación para ejercitar la acción	52
b)	Procedimiento	53
D)	Consecuencias de la calificación culpable	56
a)	Inhabilitación	56
b)	Pérdida de derechos e indemnización de	58
	daños y perjuicios	
2.	Responsabilidad de los administradores al pago	59
	total o parcial de los créditos concursales no satisfe-	
	chos con la liquidación	
A)	Naturaleza de esta responsabilidad	59
B)	Análisis de los presupuestos de esta acción de	61
	responsabilidad	
a)	El daño o perjuicio	62
b)	La conducta dolosa o culposa	62
c)	Relación de causalidad	63
C)	Consecuencias de esta responsabilidad	64

DERECHO DE SOCIEDADES Y CONFLICTOS DE LE-
YES: LA DETERMINACIÓN DE LA *LEX SOCIETATIS* Y
SU ÁMBITO DE APLICACIÓN. Francisco J. Garcimartín
Alfárez. Catedrático de Derecho internacional privado. Univer-
sidad Castilla-La Mancha..... 67

I.	Determinación de la <i>lex societatis</i>	70
1.	Modelos normativos	71
A)	Modelo de constitución vs. modelo de sede real ..	71
B)	El reconocimiento de sociedades extranjeras	73
C)	Consideraciones de política legislativa	75
D)	<i>Status quaestionis</i> : la incidencia del Tratado CE.	79
	Libertad de establecimiento y determinación de	
	la <i>lex societatis</i>	79
a)	Libertad de establecimiento y determinación	80
	de la <i>lex societatis</i> : planteamiento del pro-	
	blema	80

b) Sentencia "Daily Mail"	82
c) Sentencia "Centros"	83
d) Sentencia "Überseering"	84
e) Sentencia "Inspire Art"	85
f) Otras consideraciones sobre el modelo de sede real	87
E) El criterio de la nacionalidad de las sociedades.	88
2. Solución en Derecho español	94
A) Características técnicas: sistema de nacionalidad y de reconocimiento conflictual	95
B) Regla general: modelo de constitución	97
C) Reglas especiales de prevención del fraude: arts. 5.2 LSA y 6.2 LSRL	102
II. Ámbito de la <i>lex societatis</i>	110
1. Regla de base: el principio de unidad del régimen societario	110
2. Proceso de constitución de la sociedad	112
A) Constitución	112
B) Cuestiones particulares de forma	116
a) Problema conflictual	116
b) Problema material: problema de sustitución ..	118
C) Inscripción registral	121
D) Fundación sucesiva	123
3. Relaciones externas: capacidad jurídica y de obrar .	124
A) Regla general	124
B) Excepciones: conexión especial para la protección del tráfico	125
C) Capacidad de obrar especial	127
D) Capacidad para ser parte y capacidad procesal	134
E) Denominación de las sociedades: nombre y razón social	135
4. Relaciones externas: responsabilidad	137
A) Regla general	137
B) Primera excepción: la doctrina de la apariencia.	139
C) Segunda excepción: el "levantamiento del velo"	140
a) Extensión de la imputación: "levantamiento del velo" por razones materiales	141

b) Extensión de la responsabilidad: "levantamiento del velo" por razones conflictuales	142
5. Relaciones internas. Estatuto de socio y operaciones sobre participaciones sociales	144
A) Régimen general	144
B) Transmisión de las participaciones sociales y constitución de derechos reales	145
C) Pactos parasociales	149
6. Derecho de sociedades y derecho del mercado de valores: apuntes sobre el régimen conflictual de las sociedades cotizadas	152
A) Planteamiento del problema	152
B) La posición del accionista-inversor	152
C) Las ofertas públicas de suscripción o venta de valores	157
D) Ofertas públicas de adquisición	161
7. Disolución de la sociedad. Problemas particulares de la insolvencia internacional: relaciones entre <i>lex societatis</i> y <i>lex concursus</i>	166
III. Bibliografía citada	169
BREVES NOTAS SOBRE LAS NORMAS COMPLEMENTARIAS EN DESARROLLO DE LA SOCIEDAD LIMITADA NUEVA EMPRESA. José Ángel García Valdecasas Butrón. Registrador Mercantil de Granada	
I. Introducción	180
II. RD 682/21763, de 7 de junio por el que se regula el sistema de tramitación telemática a que se refiere el art. 134 y la DA 8.ª de la LSRL de 23 de marzo de 1995 ..	180
1. CIRCE	181
2. DUE	183
III. Instrucción Dirección General de los Registros y del Notariado de 30 de mayo de 2003 en relación a la entrada en vigor de la Ley 7/2003 de la Sociedad Limitada Nueva Empresa	193
1. Solicitud de la denominación social	193
2. Gestión telemática de la Escritura Pública	195

IV. Orden del Ministerio de Economía 1371/2003 de 30 de mayo por la que se regula el procedimiento de asignación del Código ID-CIRCE que permite la identificación de la sociedad limitada Nueva Empresa y su solitud en los procesos de tramitación no telemática.....	197
V. Orden del Ministerio de Justicia 1445/2003 de 4 de junio por la que se aprueban los estatutos orientativos de la sociedad limitada nueva empresa	198
VI. Anexo.....	215
1. Modelo de estatutos aprobado por la Orden del Ministerio de Justicia 1445/2003	215

UN NUEVO TIPO SOCIAL: LA SOCIEDAD LIMITADA NUEVA EMPRESA DE LA LEY 7/2003 DE 1 DE ABRIL.

José Ángel García Valdecasas Butrón. Registrador Mercantil de Granada..... 221

I. Introducción.....	223
II. Características.....	226
III. Limitaciones o prohibiciones	235
IV. Ventajas o facilidades	253
V. Procedimiento de constitución	271
1. Constitución por vía telemática.....	276
A) El Registro Mercantil.....	278
B) AEAT.....	282
C) Oficinas liquidadoras del IOS.....	282
2. Constitución por vía normal.....	283
VI. Conclusiones.....	284

LA PEQUEÑA REFORMA DE LA SOCIEDAD LIMITADA EN LA LEY 7/2003, DE 1 DE ABRIL, AUTOCARTE- RA, PARTICIPACIONES SIN VOTO Y PROTOCOLO FAMILIAR. Francisco A. Vázquez de Sola y Galindo. Abogado

.....	287
I. Introducción.....	290
II. Carta de Feira	291
III. Informe de la ponencia de estudio para la problemática de la empresa familiar (Comisión de Hacienda del Senado)..	292

1. Protocolo familiar.....	293
2. Publicidad del Protocolo familiar.....	293
3. Identificación de la Empresa Familiar.....	293
4. Acciones sin voto y otras formas de financiación....	293
IV. Marco socio-económico de la reforma.....	294
V. Tramitación parlamentaria de los arts. 3.º, 4.º y 5.º y disposición final segunda 3 del proyecto de ley de modificación de la Ley 2/1995 de Sociedades de Responsabilidad Limitada	296
VI. Implementación de la Carta de Feira	297
1. Medidas a favor de las empresas familiares.....	297
A) Reforma legislativa	298
B) Participaciones sin voto.....	298
C) Autocartera	298
D) Sucesión familiar.....	299
VII. Autocartera: una herramienta de control de la gestión por los socios mayoritarios.....	299
1. Adquisición derivativa de participaciones propias... 300	
A) Por disposición legal	300
B) Por disposición estatutaria.....	301
2. Régimen de la autocartera	301
3. Consecuencias de la infracción y régimen sancionador	301
4. Simplificación de trámites	302
VIII. Participaciones sin voto: una herramienta de financiación. 302	
IX. Protocolo familiar: sucesión generacional y supervivencia empresarial	305
1. Disposición final segunda 3 de la Ley 7/2003	305
2. Empresa familiar: Concepto	305
3. Protocolo familiar	307
A) Contenido del Protocolo familiar.....	309
B) Fuerza vinculante del Protocolo Familiar.....	311
4. Borrador de proyecto de RD de ejecución de la DF 2.ª de la Ley 7/2003.....	312
A) Inscripción.....	312
B) Depósito	314
C) Exclusión.....	315

DEBERES Y RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES. José María Ribelles Arellano. Magistrado-juez 317

- I. Introducción..... 320
- II. Deberes de los administradores..... 322
 - 1. Deber de diligencia y representación leal 322
 - 2. El deber de informarse 323
 - 3. El deber de fidelidad..... 326
 - 4. El deber de lealtad 327
 - 5. El deber de secreto 331
 - 6. Deberes de los administradores de las sociedades cotizadas 334
- III. Responsabilidad de los administradores..... 336
 - 1. Introducción..... 336
 - 2. Supuestos de responsabilidad 337
 - A) Responsabilidad por daños..... 337
 - B) Responsabilidad por deudas..... 338
 - 3. Acción individual. Presupuestos 340
 - 4. Prueba de los presupuestos de la acción 343
 - 5. La acción social 344
 - 6. Acción de responsabilidad del art. 262.5.º de la LSA..... 346
 - 7. Responsabilidad solidaria. Causas de exoneración.. 349
 - 8. Responsabilidad del administrador con cese no inscrito 351
 - 9. Prescripción de la acción..... 352
- IV. Responsabilidad del administrador de hecho 353
 - 1. Introducción..... 353
 - 2. Antecedentes judiciales y doctrinales..... 354
 - 3. El administrador de hecho tras la ley de transparencia.. 356
 - 4. El administrador de hecho y la responsabilidad por deudas sociales del art. 262.5.º de la LSA 358

LA CONSTITUCIÓN DE LA SOCIEDAD ANÓNIMA EUROPEA. Rita Largo Gil. Profesora Titular de Derecho Mercantil. Facultad de Derecho de la Universidad de Zaragoza..... 361

- I. Planteamiento inicial 364
 - 1. Delimitación del tema. Precisiones previas..... 364
 - 2. Planteamiento sistemático y funcional. Antecedentes y particularidades del Reglamento N.º 2157/2001, por el que se aprueba el Estatuto de la Sociedad Anónima Europea. Significado de la Sociedad Anónima Europea en el marco de la modernización del Derecho de sociedades europeo. Las modificaciones estructurales transfronterizas de las sociedades 370
 - 3. Régimen jurídico de la SE. Caracteres de la SE 375
- II. La constitución de una Sociedad Anónima Europea. Operaciones previstas para la constitución de una SE.. 377
 - 1. La constitución de una Sociedad Anónima Europea. Modalidades previstas. Las condiciones de acceso a la SE..... 377
 - 2. Operaciones previstas para la constitución de una SE..... 381
 - A) El ámbito subjetivo. Discriminación según la opción 381
 - B) Elementos comunes a las diversas modalidades de constitución de una SE. El procedimiento para la constitución de una SE; algunos extremos de interés. La estructura orgánica de una SE, en particular la administración. La participación de los trabajadores en la SE 384
 - a) El procedimiento para la constitución de una SE; algunos extremos de interés 387
 - a') El proyecto de constitución de una SE y los informes sobre el mismo. Algunas consideraciones sobre el contenido del proyecto de constitución de una SE y acerca de su alcance, en sí mismo y en relación con los acuerdos sociales..... 387
 - b') La ejecución de la operación para la constitución de una SE. El previo control de legalidad de la operación 408

c') La estructura orgánica de la SE, en particular la administración. La participación de los trabajadores en la SE 414

3. Algunos aspectos peculiares con respecto a ciertas modalidades de constitución de una SE. La SE *Holding* y la SE filial..... 424

III. Consideraciones conclusivas 432

IV. Bibliografía (selección) 435

CONSIDERACIONES SOBRE LA FUSIÓN INTERNACIONAL DE SOCIEDADES CON ESPECIAL REFERENCIA A LAS SOCIEDADES ANÓNIMAS. ESTUDIO DEL CASO EN LA SE. Adolfo Sequeira Martín. Catedrático de Derecho Mercantil. Universidad de Castilla La Mancha (UCLM)..... 439

I. La delimitación del supuesto de la fusión internacional de sociedades anónimas..... 444

1. La delimitación de la figura de la "fusión" en una FISA..... 444

2. La nota de la internacionalidad y el método para abordar la regulación de una FISA..... 448

3. Los diversos sectores normativos presentes en la operación..... 451

II. Las fusiones internacionales en el marco del Derecho comunitario 454

1. El proceso para la consecución de un régimen comunitario sustantivo de una FISA 455

2. La situación con respecto a otros aspectos normativos de la figura 459

3. La importancia de la Propuesta de Décima Directiva sobre fusiones transfronterizas 465

4. La fusión como modalidad para la constitución de una Sociedad Anónima Europea (SE)..... 471

III. El planteamiento de la Fusión Internacional de Sociedades Anónimas (FISA) en el marco de nuestro ordenamiento 484

1. La admisión de la figura y su concepto..... 484

2. El método utilizable para la realización de una fusión internacional con la participación de una SA española 489

IV. El régimen aplicable a las diferentes fases del proceso de una fusión internacional con participación de una SA española..... 494

1. El proyecto de fusión..... 495

2. El acuerdo de fusión de las sociedades que participan. El derecho de separación del accionista 499

3. El negocio de fusión y la formalización e inscripción de la fusión de la FISA. La peculiaridad del derecho de oposición de los acreedores en el desenvolvimiento de sus efectos..... 504

A) La formalización e inscripción de la FISA 505

B) La peculiaridad del derecho de oposición de los acreedores en el desenvolvimiento de los efectos de una FISA..... 509