

Índice

Copyright © 2005

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de los autores y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com (<http://www.tirant.com>).

© ANGEI ROJO
EMILIO BELTRAN y otros

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELEF.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
<http://www.tirant.com>
Librería virtual: <http://www.tirant.es>
DEPOSITO LEGAL: V - 623 - 2005
I.S.B.N.: 84 - 8456 - 281 - 6
IMPRIME: GUADA IMPRESORES, S.L. - PMC Media, S.L.

ABREVIATURAS	17
PRESENTACIÓN	19
1. DEBERES Y RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES	23
<i>José Oriol Llebot</i>	
I. PLANTEAMIENTO	23
II. LA POSICIÓN FIDUCIARIA DE LOS ADMINISTRADORES	24
III. LOS DEBERES FIDUCIARIOS GENERALES	26
1. El deber de diligencia	27
1.1. El deber de ejercer el cargo	28
1.2. El deber de informarse	29
1.3. El deber de imparcialidad	30
1.4. La necesaria discrecionalidad de las decisiones empresariales	30
1.5. El problema de inmodificabilidad del deber de diligencia	32
2. El deber de lealtad	33
2.1. La prohibición de realizar transacciones con la sociedad	34
2.2. La prohibición de explotar la posición de administrador	36
2.2.1. La prohibición de utilizar activos	36
2.2.2. La prohibición de utilizar información confidencial	37
2.2.3. La prohibición de obtener ventajas de terceros	37
2.3. La prohibición de aprovechar oportunidades de negocio de la sociedad	38
2.4. La prohibición de entrar en competencia con la sociedad	39
2.5. Régimen jurídico	40
2.5.1. La inmodificabilidad del deber de lealtad	40
2.5.2. Las obligaciones de comunicación	41
2.5.3. La dispensa, la ratificación y la autorización	42
IV. LOS DEBERES FIDUCIARIOS ESPECÍFICOS	45
1. El deber de secreto	46
2. Los deberes de abstención	47
V. LOS DEBERES ESPECÍFICOS EN GENERAL (REMISIÓN)	49
VI. EL SISTEMA DE SANCIONES	51
1. La separación	51
2. La exclusión	52
3. La acción de cesación	53
4. La acción indemnizatoria	53
5. La acción de enriquecimiento injusto	54

2. ÁMBITO SUBJETIVO DE LA RESPONSABILIDAD	55
<i>Fernando Martínez Sanz</i>	
I. DELIMITACIÓN DEL OBJETO DE ESTUDIO	55
II. EL ADMINISTRADOR DE HECHO	56
1. Precisión terminológica	56
2. Estado de la cuestión en la legislación, la doctrina y la jurisprudencia	59
3. Concepto	60
3.1. Administrador de hecho	60
3.2. Administrador oculto	61
4. Requisitos necesarios para poder hablar de un administrador de hecho	62
5. Responsabilidad aplicable al administrador de hecho	66
III. ADMINISTRADORES DE LA SOCIEDAD DOMINANTE	70
IV. EL DIRECTOR GENERAL	72
V. EL REPRESENTANTE DEL ADMINISTRADOR-PERSONA JURÍDICA	75
VI. EL ADMINISTRADOR CESADO	77
3. LA ACCIÓN SOCIAL DE RESPONSABILIDAD: EJERCICIO POR LA SOCIEDAD	83
<i>Rafael Lara</i>	
I. INTRODUCCIÓN: PRESUPUESTO Y FINALIDAD	83
II. LA SOCIEDAD COMO TITULAR DE LA ACCIÓN DE RESPONSABILIDAD	86
1. Órgano competente para adoptar el acuerdo	86
2. Posibilidades alternativas de la junta general ante el planteamiento del ejercicio de la acción	89
3. Quórum y mayoría necesarios para la válida adopción del acuerdo de promoción de la responsabilidad	92
4. La ejecución del acuerdo: encargados de entablar judicialmente la acción, procedimiento y prescripción	97
III. LOS ACUERDOS DE TRANSACCIÓN Y RENUNCIA	100
1. Órgano competente y orden del día	100
2. Momento en que pueden adoptarse los acuerdos	101
3. El derecho de veto de la minoría	104
4. Efectos de los acuerdos: transacción o renuncia parcial	105

IV. CONSECUENCIA JURÍDICA DEL ACUERDO DE PROMOVER LA ACCIÓN O DE TRANSIGIR: LA DESTITUCIÓN DE LOS ADMINISTRADORES AFECTADOS	107
V. LA EFICACIA NO IMPEDITIVA DE LA APROBACIÓN DE LAS CUENTAS ANUALES	111
4. LEGITIMACIÓN SUBSIDIARIA PARA EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN SOCIAL	115
<i>Javier Juste</i>	
I. INTRODUCCIÓN	115
II. LEGITIMACIÓN DE LOS ACCIONISTAS DE MINORÍA PARA EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN SOCIAL	119
1. Accionistas legitimados	119
2. Presupuestos de ejercicio	122
2.1. Falta de convocatoria de la Junta General solicitada por la minoría	122
2.2. Transcurso de un mes desde el acuerdo positivo a la exigencia de responsabilidad	125
2.3. Acuerdo contrario a la exigencia de responsabilidad	127
2.4. Posibilidad de intervención junto con la sociedad	132
III. OPOSICIÓN A LA RENUNCIA O TRANSACCIÓN	136
1. Integración de la minoría	137
2. Voluntad mayoritaria favorable a la renuncia o transacción	138
3. Efectos	147
IV. EJERCICIO DE LA ACCIÓN SOCIAL POR LOS ACREEDORES	148
5. LA ACCIÓN INDIVIDUAL DE RESPONSABILIDAD	155
<i>Gaudencio Esteban Velasco</i>	
I. INTRODUCCIÓN	156
II. ÁMBITO DE APLICACIÓN Y JUSTIFICACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PERSONAL DE LOS ADMINISTRADORES FRENTE A SOCIOS Y TERCEROS	158
III. NATURALEZA DE LA RESPONSABILIDAD POR LESIÓN DIRECTA DE LOS INTERESES DE SOCIOS Y TERCEROS	166
IV. PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD FRENTE A SOCIOS TERCEROS	171
1. Comportamiento antijurídico de los administradores	171
2. Daño y relación de causalidad	173
3. Culpa	174

V. GRUPOS DE CASOS RECONDUCCIONES AL ÁMBITO DE LA ACCIÓN INDIVIDUAL	175
1. Lesión de intereses de terceros que no están en previa relación jurídica con la sociedad («ilícitos de empresa»)	176
2. Lesión de intereses de socios por intromisión en las relaciones societarias del socio con la sociedad	179
3. Supuestos de intromisión lesiva en el proceso de formación de la voluntad del tercero-acreedor (o del socio)	182
3.1. Introducción	182
3.2. Responsabilidad por informaciones falsas o incorrectas	183
3.3. Omisión de deberes disolutorios y nuevos acreedores (contratación en situación de dificultades económicas)	185
3.4. Omisión de deberes concursales y nuevos acreedores (contratación con sociedad insolvente)	188
4. Supuestos de intromisión lesiva en la fase de ejecución de las relaciones existentes entre la sociedad y los terceros acreedores	192
4.1. Introducción: daño derivado del incumplimiento del contrato y la responsabilidad de los administradores	192
4.2. Incumplimiento de deberes disolutorios y acreedores anteriores	195
4.3. Incumplimiento de deberes concursales y acreedores anteriores	197
VI. OTRAS CUESTIONES DEL RÉGIMEN DE LA ACCIÓN INDIVIDUAL Y PROBLEMAS DE COORDINACIÓN CON OTRAS ACCIONES DE RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES	201
1. Legitimación activa y pasiva	202
2. Concurrencia de varios administradores en la producción del daño	204
3. Prescripción	206
4. Acumulación de acciones: acción contra la sociedad y acción individual contra el administrador	207
5. Responsabilidad social y responsabilidad concursal	208
6. Responsabilidad por deudas sociales y acción individual	209
7. Acción individual y procedimiento concursal	210
6. LA RESPONSABILIDAD POR LAS DEUDAS SOCIALES	213
<i>Emilio M. Beltrán</i>	
I. EL SISTEMA LEGAL DE RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES POR LAS DEUDAS SOCIALES:	213
1. Planteamiento	213
2. La génesis y la evolución del sistema legal:	215
2.1. La génesis del sistema legal	215
2.2. Las modificaciones realizadas por la Ley Concursal	216
3. Las funciones del sistema legal	218
II. LOS DEBERES LEGALES:	220
1. El nacimiento de los deberes legales:	220

1.1. El deber de convocatoria de la junta general:	220
1.1.1. La cuantía de las pérdidas	222
1.1.2. El problema del momento de la existencia de las pérdidas	223
1.1.3. El estado de insolvencia de la sociedad	224
1.2. El deber de solicitud de la disolución judicial o del concurso	229
2. La extinción de los deberes legales	232
3. El cumplimiento de los deberes legales:	236
3.1. El cumplimiento:	236
3.1.1. La convocatoria de la junta general	236
3.1.2. La solicitud de disolución judicial	237
3.1.3. La solicitud de concurso	240
3.2. El cumplimiento tardío. Efectos	241
III. EL RÉGIMEN DE LA RESPONSABILIDAD POR LAS DEUDAS SOCIALES:	243
1. La naturaleza sancionatoria de la responsabilidad	243
2. El carácter solidario de la responsabilidad	248
3. El ámbito subjetivo de la responsabilidad	250
4. El ámbito objetivo de la responsabilidad	252
4.1. La extensión de la responsabilidad a todas las deudas sociales	252
4.2. Las reclamaciones contrarias a la buena fe	254
5. El ámbito temporal de la responsabilidad	256
6. Las reclamaciones en el concurso de acreedores	257
7. LA RESPONSABILIDAD CONCURSAL	261
<i>José Antonio García Cruces</i>	
I. INTRODUCCIÓN: CALIFICACIÓN DEL CONCURSO Y RESPONSABILIDAD DEL DEUDOR	261
II. LA RESPONSABILIDAD CONCURSAL	265
1. Presupuestos de la responsabilidad concursal	265
2. Criterio de imputación	269
3. Calificación jurídica de la responsabilidad concursal	271
4. Pluralidad de obligados y destinatarios del pago	280
5. El aseguramiento de la eventual responsabilidad concursal	283
6. Coordinación de la responsabilidad concursal con el régimen general de acciones de responsabilidad de administradores y liquidadores	289
7. Responsabilidad concursal y responsabilidad de los administradores y liquidadores por las deudas sociales	297
8. RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES MERCANTILES	307
<i>Esteban Mestre</i>	
I. INTRODUCCIÓN	307

1. El Código Penal de 1995 como culminación de un proceso criminalizador de las actividades mercantiles	307
2. Nuevos delitos y nuevas penas: Guía para profanos	311
II. LA IRRESPONSABILIDAD PENAL DE LAS SOCIEDADES MERCANTILES. Y LA PARADÓJICA RESPONSABILIDAD DE SUS ADMINISTRADORES POR HECHOS AJENOS	320
1. El administrador de hecho y el administrador de Derecho	324
2. Las consecuencias penales accesorias para la compañía	328
III. DETERMINACIÓN DE LOS CASOS MÁS FRECUENTES DE RESPONSABILIDAD SUSTITUTIVA DEL ADMINISTRADOR	329
1. Los delitos de defraudación tributaria	330
2. Los fraudes de subvenciones	333
3. Los delitos contables	335
4. Las defraudaciones a la Seguridad Social	335
5. Los delitos de alzamiento de bienes	337
6. Los delitos de fraude en la generación o tramitación de procedimientos concursales	342
7. Los delitos de alteración de los precios en un sistema de economía de mercado	347
8. Los delitos contra los derechos de los trabajadores	350
9. Las falsedades documentales	358
IV. LA RESPONSABILIDAD DEL ADMINISTRADOR POR ACTOS PROPIOS	363
1. La falsificación de documentos sociales	363
2. La imposición o aprovechamiento de acuerdos sociales abusivos	365
3. La negación o impedimento del ejercicio de los derechos de accionista o partícipe	368
4. La negación o impedimento de las funciones de inspección o supervisión administrativa	369
5. La administración desleal	370
V. LA RESPONSABILIDAD CIVIL SUBSIDIARIA DE LAS SOCIEDADES MERCANTILES POR LOS DELITOS COMETIDOS POR SUS ADMINISTRADORES	372
9. LAS SANCIONES ADMINISTRATIVAS	375
<i>Ana Belén Campuzano</i>	
I. CONSIDERACIÓN GENERAL	375
1. La potestad administrativa sancionadora	375
2. La responsabilidad administrativa de los administradores de personas jurídicas	381
II. LA RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA DE LOS ADMINISTRADORES EN LA LEGISLACIÓN ESPECIAL	383
1. Los mercados financieros	383

1.1. El procedimiento sancionador aplicable a los sujetos que actúan en los mercados financieros	384
1.2. El mercado del crédito	384
1.3. El mercado de valores	388
1.4. El mercado del riesgo	390
2. Sociedades	392
3. Consumidores y usuarios	393
4. Competencia	394
5. Subvenciones	394
6. Deporte	396
7. Vitivinicultura	397
10. LA RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES EN EL ÁMBITO LABORAL	399
<i>Jesús R. Mercader</i>	
<i>Boria Suarez</i>	
I. ADMINISTRACIÓN SOCIAL Y RESPONSABILIDAD EN MATERIA LABORAL	399
1. La administración social y su conexión con lo laboral	399
2. Cuadro de responsabilidades generales y especiales	401
II. RESPONSABILIDADES DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES EN MATERIA DE PREVENCIÓN DE RIESGOS LABORALES	404
III. RESPONSABILIDADES DE LOS ADMINISTRADORES SOCIALES EN MATERIA DE SEGURIDAD SOCIAL. EL ALCANCE DE LAS REGLAS SOBRE DERIVACIÓN DE RESPONSABILIDAD	406
IV. ORDEN JURISDICCIONAL COMPETENTE PARA EL CONOCIMIENTO DE LA ACCIÓN DE RESPONSABILIDAD CONTRA LOS ADMINISTRADORES SOCIALES	409
1. Artículo 133 Ley de Sociedades Anónimas	409
2. Artículo 134 Ley de Sociedades Anónimas	412
3. Artículo 135 Ley de Sociedades Anónimas	412
4. Artículo 262.5 Ley de Sociedades Anónimas	415
5. Disposición Transitoria Tercera Ley de Sociedades Anónimas	422
6. Disposición Transitoria Sexta Ley de Sociedades Anónimas	425
11. LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA	427
<i>Marta Villar</i>	
I. LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA:	427
1. Concepto y elementos esenciales	429
2. La naturaleza de la responsabilidad tributaria	432
3. Las clases de responsabilidad: solidaria y subsidiaria	434
4. Los supuestos genéricos y específicos	435
5. La extensión de la responsabilidad	439

6. El procedimiento de derivación de responsabilidad:	441
6.1. El acto de declaración de responsabilidad	441
6.2. La exigencia de responsabilidad	445
7. La pluralidad de responsables	445
II. LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DE LOS ADMINISTRADO- RES:	447
1. Consideraciones generales	447
2. La condición de administrador como presupuesto subjetivo fáctico	452
3. La responsabilidad en sociedades con actividad:	455
3.1. Los presupuestos de la responsabilidad	455
3.2. La extensión de la responsabilidad	457
4. La responsabilidad en caso de cese de la actividad:	459
4.1. Los presupuestos de la responsabilidad	460
4.2. La extensión de la responsabilidad	462
5. La responsabilidad por transmisión de empresa	464
6. Regímenes especiales de responsabilidad	466
6.1. Administrador de entidades de crédito	466
6.2. Administrador que dificulta el procedimiento de embargo o enajenación de bienes	467
6.3. Agrupaciones de interés económico y uniones temporales de empresas	469
6.4. Las sociedades transparentes	469
6.5. Las operaciones societarias	469
7. La extinción de la responsabilidad	470
III. LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DE LOS ADMINISTRADO- RES CONCURSALES Y DE LOS LIQUIDADORES:	473
1. Consideraciones generales	475
2. El presupuesto de hecho de la responsabilidad	476
3. La extensión de la responsabilidad	477
12. EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL	479
<i>Antonio Roncero</i>	
I. INTRODUCCIÓN: ORIGEN, EVOLUCIÓN Y LICITUD DEL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL DE ADMINISTRADORES DE SO- CIEDADES ANÓNIMAS	479
II. CARACTERIZACIÓN GENERAL DE ESTA MODALIDAD DE SEGU- RO	483
1. Consideraciones previas: referencia a factores que han influido en la delimitación contractual de esta cobertura asegurativa	483
2. Caracterización como modalidad del seguro de responsabilidad civil	485
III. SUJETOS INTERVINIENTES EN LA RELACIÓN ASEGURADORA ..	487
1. Asegurador	487

2. Tomador. Consecuencias de la asunción por la sociedad de la posición jurídica de tomador	488
3. Asegurado	493
3.1. Concepto de asegurado	493
3.2. Extensión al personal de alta dirección	497
IV. EL RIESGO Y SU COBERTURA	500
1. Consideraciones previas: la responsabilidad civil asegurable	500
2. Delimitación de la responsabilidad civil asegurada	503
2.1. Delimitación causal	505
2.2. Delimitación subjetiva	508
2.3. Delimitación temporal	510
2.4. Delimitación geográfica o espacial	513
3. Delimitación de la cobertura del riesgo de defensa jurídica	514
V. EL SINIESTRO	516
ANEXOS	521
<i>Marta Ángeles Cuscó</i>	
Selección de sentencias y resoluciones	521
Selección bibliografía española	751
Índice jurisprudencial	775
Índice analítico de voces	783