

Abreviaturas	17
Prólogo	19
Introducción	21
1. Planteamiento temático, metodológico y sistemático	21
2. Premisas doctrinales de la investigación	25
2.1 Polisemia del conflicto de intereses	25
2.2 Funciones representativas o representación de intereses	28
3. Tutela preventiva del conflicto de intereses en la contratación	29
3.1 Intereses protegidos por las normas reguladoras de conflictos de intereses	30
3.2 Naturaleza dispositiva de las normas positivas reguladoras de los conflictos	31
3.3 Sanción general de anulabilidad de los contratos y autocontratos con conflictos de intereses	32
4. Tutela resarcitoria de los conflictos de intereses	35
5. Contrapuntos de Derecho comparado, internacional y uniforme	38
5.1 Los modelos napoleónico y germánico	38
5.2 Las cláusulas generales del Derecho uniforme	41

PARTE PRIMERA
APROXIMACIONES DOCTRINALES Y JURISPRUDENCIALES
AL PROBLEMA

CAPÍTULO I. Recepción y desarrollo del concepto de autocontratación en España	47
1. Introducción	47
2. Recepción de autores alemanes, italianos y franceses de la segunda mitad del siglo XIX, y del cambio de siglo	48
2.1 Primera recepción a través de los estudios de M. TRAVIESAS	49
2.2 El ensayo de construcción dogmática por Federico DE CASTRO ..	51
2.2.1. Configuración dogmática del autocontrato en la segunda mitad del siglo XIX	52
2.2.1.1. Tratadistas alemanes	52

2.2.1.2. Autores italianos y franceses	55
2.2.1.3. La autoentrada en la comisión mercantil.....	55
2.2.2. Las ideas de Federico DE CASTRO en 1927	56
2.2.3. El autocontrato en el Derecho español	57
2.3. Autocontratación y patrimonios especiales.....	58
2.3.1. Polémica entre registradores	59
2.3.2. Divulgación en España del trabajo de VALLIMARESCO	63
2.4. La traducción del libro de Josep HUPKA, <i>Die Vollmacht</i>	64
2.5. Recapitulación de una etapa	70
3. Influencia del Código civil italiano (1942) y desenvolvimiento posterior de la doctrina	73
3.1. Traducción de Luigi MOSCO	74
3.2. Evolución posterior representada por DE CASTRO	76
3.3. Proposición epigonal del fenómeno en Luis Díez-PICAZO	78
4. Perplejidad actual de la doctrina en torno a la noción de conflicto de intereses	79
4.1. El estudio de María Díaz DE ENTRE-SOTOS	80
4.2. Los conflictos de intereses en la representación voluntaria	86
CAPÍTULO II. Doctrinas y tendencias jurisprudenciales (I)	91
1. Introducción	91
2. doctrina jurisprudencial que permite la autocontratación	92
2.1. Objeciones dogmáticas a la autocontratación y la RDGR 29 diciembre 1922	92
2.2. La STS 5 noviembre 1956	96
2.3. Aplicaciones ulteriores de esta tendencia	97
2.3.1. Interposición de sustituto o delegado	98
2.3.2. Doble representación del agente	100
2.3.3. Interposición de entidad especialmente relacionada	102
2.3.4. Interposición de cónyuge.....	104
2.4. Jurisprudencia consolidada por las SSTS 12 junio 2001 y 29 noviembre 2001	104
2.5. Conclusión: existencia de una doctrina jurisprudencial que admite la autocontratación	105
3. Condiciones de admisibilidad del autocontrato I: Ausencia de conflicto de intereses	107
3.1. Negocio puramente lucrativo en beneficio del representado	107
3.2. Intervención directa del mandante en el negocio	108
3.2.1. Formación de esta tendencia: la STS 3 junio 1949	108
3.2.2. La STS 10 marzo 1953	109
3.2.3. Desarrollos posteriores que enderezan y consolidan la tendencia	112
3.3. Condiciones predeterminadas del negocio o insuficiente discrecionalidad del mandatario	115
4. Condiciones de admisibilidad del autocontrato II: Licencia previa o autorización del representado	116

4.1	Tribunal Supremo	117
4.2.	Dirección General de los Registros y del Notariado	120
4.3.	Límites de la autorización previa en la jurisprudencia	122
CAPÍTULO III. Doctrinas y tendencias jurisprudenciales (II)		125
1.	Otros conflictos de intereses ante la jurisprudencia	125
1.1.	Negocios declarativos unilaterales	125
1.1.1.	La declaración de encontrarse cumplida una condición ..	126
1.1.2.	El negocio declarativo o de fijación que es consecuencia de un negocio fiduciario previo	127
1.1.3.	La declaración unilateral de reserva de dominio	130
1.2.	Negocios de garantía	132
1.2.1.	Hipoteca en garantía de deudas personales del agente o de un tercero por cuyo interés también actúa	134
1.2.2.	La constitución de una fianza solidaria o subsidiaria	140
1.2.3.	El pacto de solidaridad	142
1.2.4.	Declaraciones cambiarias realizadas por un agente en interés de sí mismo o con doble o múltiple representación	142
1.3.	Actos legales de partición de herencias y comunidades	145
1.4.	Negocios entre cónyuges	149
2.	Conflictos de intereses y protección de terceros	152
2.1.	La STJCE 16 diciembre 1997 como paradigma del problema	152
2.2.	Los mecanismos protectores de la jurisprudencia española	154
3.	Uso desleal de la función representativa y los conflictos de intereses ..	158
3.1.	La función representativa del gestor de unas cuentas en participación	159
3.2.	Facultades representativas conferidas entre cónyuges	160
3.3.	Administradores sociales	162
4.	Tratamiento procesal de la ineficacia de estos negocios	163
4.1.	Problemas de legitimación	164
4.2.	Problemas de carga de la prueba	166

PARTE SEGUNDA
TRATAMIENTO SECTORIAL DE LOS CONFLICTOS
DE INTERESES

CAPÍTULO IV. Oposición de intereses en la representación legal de los padres		171
1.	Consideraciones previas	171
1.1.	Planteamiento del problema	171
1.2.	Antecedentes históricos del artículo 163.....	172
1.2.1.	El Proyecto de 1851 y las Concordancias de García Goyena	173
1.2.2.	El Código civil español (1889)	174
1.2.3.	Reformas introducidas por la Ley 11/1981, de 13 de mayo ..	175

1.3. Estado de la cuestión en la doctrina española	175
2. Conflictos de intereses en la representación judicial del hijo	180
2.1. Incapacidad general del menor no emancipado para comparecer en juicio	180
2.2. Litigios contenciosos civiles entre padres e hijos	181
2.3. Caso especial de los juicios de filiación	183
2.3.1. La acción de reclamación de filiación	187
2.3.2. La acción de impugnación de filiación	191
3. Oposición de intereses en las particiones hereditarias	194
3.1. Jurisprudencia del Tribunal Supremo	195
3.2. Doctrina de la Dirección General de los Registros y del Notariado	196
4. Los conflictos de intereses en otras actuaciones representativas de contenido negocial	199
4.1. Contratos onerosos entre padres e hijos	199
4.4.1. Nota histórica	201
4.2. Contratos o negocios lucrativos entre padres e hijos	202
5. Autonomía personal y negocial del hijo y los conflictos de intereses con sus padres	203
5.1. Actos relativos a los derechos de la personalidad	204
5.1.1. Planteamiento	204
5.1.2. La función representativa de los padres en este ámbito ..	206
5.2. Otros actos que el hijo menor de edad puede realizar por sí mismo	207
5.2.1. Actos personalísimos	208
5.2.2. Actos relativos al estado civil	208
5.2.3. El contrato de trabajo	209
5.2.4. Contratos que obliguen al hijo a realizar prestaciones personales	209
5.2.5. Actos de adquisición patrimonial	210
5.3. Bienes excluidos de la administración de los padres	212
6. Oposición de intereses y conflictos relativos a los efectos personales de la patria potestad	212

CAPÍTULO V. Conflictos de intereses en el ejercicio de otros cargos representativos 215

1. Marco conceptual de este capítulo	215
2. Antecedentes normativos	217
2.1. Antecedentes de Derecho romano e histórico	217
2.2. El Código civil español (1889)	218
2.3. Reforma por la Ley 13/1983, de 24 de octubre	219
2.4. La Ley 41/2003, de 18 de noviembre, de patrimonio protegido de personas con discapacidad	220

3.	Extensión de la representación en estas funciones	221
3.1.	Funciones representativas del tutor	222
3.2.	Funciones representativas del curador	223
4.	La prohibición de ciertos actos y contratos	224
4.1.	El artículo 221	224
4.1.1	La prohibición de liberalidades a favor del tutor o curador (art. 221, 1.º)	224
4.1.2	La prohibición de autocontratos a título oneroso (art. 221, 3.º) y de toda otra actuación representativa en conflicto de intereses (art. 221, 2.º)	228
4.2.	El artículo 1.057 párrafo 1.º	232
4.3.	El artículo 1.459, 3.º	232
5.	Suspensión de la función representativa por conflicto de intereses	236
6.	Los conflictos de intereses como causas de inhabilidad y remoción	238
6.1.	Los conflictos de intereses como causas de inhabilidad y remoción del tutor y curador	239
6.2.	Los conflictos de intereses como causa de remoción del albacea: tendencia jurisprudencial	243
6.2.1.	Situación anterior a la Ley 13/1983, de 24 de octubre	244
6.2.2.	La STS 13 abril 1992	246

CAPÍTULO VI. Tutela preventiva y resarcitoria de los conflictos de intereses de padres, tutores, curadores y albaceas

1.	Panorama de esta tutela	251
2.	Suspensión de la representación por conflicto de intereses y la función sustitutiva del Defensor judicial	252
2.1.	Regla general de la suspensión	252
2.2.	Excepciones relativas al ejercicio conjunto de la patria potestad o de la guarda por dos o por varios	253
2.3.	Función del sustituto en la prevención del conflicto de intereses....	254
2.4.	Crítica del defensor como mecanismo preventivo del conflicto ..	256
3.	El problema de la ineficacia de las actuaciones representativas con infracción a estas normas	260
3.1.	Consideraciones previas	260
3.1.1.	Síntesis del sistema de ineficacia negocial en el Derecho español	261
3.1.2	La dirección expansiva de la anulabilidad	263
3.2.	Doctrinas y tendencias jurisprudenciales	265
3.2.1.	Negocios de contenido patrimonial entre vivos	266
3.2.2.	Particiones hereditarias	268
3.2.2.1.	Direcciones de la jurisprudencia	268
3.2.2.2.	Caso especial de la infracción al artículo 1.057.1.	273
3.3.	Replanteamiento del régimen sancionatorio general de estas normas	274
3.4.	Caso de la sanción por infracción al artículo 221, párrafo 1.º	277

CAPÍTULO VII. Los conflictos de intereses de mandatarios y comisionistas	281
1. Consideraciones preliminares	281
2. Antecedentes generales del problema.....	283
2.1. Antecedentes históricos	283
2.2. Interpretación tradicional en la doctrina española	288
2.2.1. El artículo 1.459 en los tratadistas clásicos del Código civil	289
2.2.1.1. Tesis extensiva o de exigencia de estricta moralidad	290
2.2.1.2. Tesis restrictiva o de prohibición de la autoentrada del mandatario	292
2.2.2. El párrafo primero del artículo 267 del Código de comercio	293
2.2.2.1. Postura inicialmente permisiva de la doctrina	294
2.2.2.2. GARRIGUES y la doctrina posterior	297
3. La prohibición de comprar impuesta al mandatario y la jurisprudencia de la Sala Primera del Tribunal Supremo	299
3.1. Los conflictos de intereses como clave finalista del artículo 1.459...	300
3.2. Sistematización de supuestos incluidos y excluidos	302
4. Integración del artículo 1.459 con el párrafo primero del artículo 267 del Código de comercio e interpretación funcional de estas normas	306
4.1. Compras, ventas y otros contratos onerosos y conmutativos realizados por un representante con intereses en conflicto	307
4.2. Doble representación del agente y negocios de aplicación	309
4.3. Interposición de sustituto, delegado o persona intermedia	310
4.4. Compras en subasta pública o judicial	310
4.5. Condición de admisibilidad: la licencia o autorización previa	314
5. Disciplina preventiva y resarcitoria de los conflictos de intereses en este ámbito	316
5.1. El problema de la razón de las reglas que integran el régimen	316
5.2. Ineficacia asociada a estos negocios	319
5.2.1. Sanción general para la infracción de estas reglas y excepción relativa a la contratación en masa con intervención de profesionales	319
5.2.2. Cuestión de la conversión del encargo de gestión en compraventa	322
5.2.3. Tutela resarcitoria por infracción a normas preventivas de los conflictos de intereses en la contratación	322
CAPÍTULO VIII. Autocontratación y conflictos de intereses de administradores sociales	327
1. Planteamiento general y marco regulatorio de este problema	327
2. Conflictos de intereses en el contrato de sociedad	329
2.1. Contratos o autocontratos entre la sociedad y un administrador o personas vinculadas a él	329

2.2.	Conflictos en los negocios de adquisición o disposición sobre acciones o participaciones propias: referencia al <i>insider trading</i> o uso de información privilegiada y al problema de las <i>stock options</i>	334
2.3.	Conflictos en la gestión de intereses total o parcialmente propios del administrador	338
2.4.	Conflictos en el ejercicio del principio mayoritario	339
2.5.	Conflictos de intereses y tipos societarios del ordenamiento	341
3.	Doctrinas y tendencias jurisprudenciales	343
3.1.	Aplicación de doctrinas jurisprudenciales a la autocontratación de administradores sociales	343
3.2.	Levantamiento del velo y autocontratación	345
3.3.	Protección de terceros y conflictos de intereses	347
3.4.	Personas legitimadas para anular el autocontrato de un administrador social	349
3.5.	Dirección General de los Registros y del Notariado	349
3.5.1.	Conflicto de intereses en la constitución de sociedades...	350
3.5.2.	La doble o múltiple representación del agente es también un supuesto de autocontratación	351
4.	Tratamiento jurídico de la autocontratación y contratación de administradores sociales con personas vinculadas a ellos	353
4.1.	Estado de la cuestión en la doctrina española	353
4.2.	Disciplina preventiva y resarcitoria de la autocontratación de gestores sociales	357
4.3.	El régimen de prevención: conocimiento y autorización de la sociedad administrada	358
4.3.1.	Sociedades civiles y mercantiles	358
4.3.2.	Sociedades de responsabilidad limitada	359
4.3.3.	Sociedades anónimas	360
4.3.4.	Sociedades cooperativas	362
5.	Autocontratación del socio único con la sociedad unipersonal: Artículo 128 LSRL (artículo 311 LSA)	363
6.	Régimen general de sanciones	368
6.1.	Anulabilidad	368
6.2.	Responsabilidad civil de los gestores interesados	370
6.3.	Rescisión concursal	372
6.4.	Subordinación o postergación concursal de créditos	374
6.5.	Otros remedios especiales previstos en el Derecho de sociedades...	375

CAPÍTULO IX. Autoentrada y conflictos de intereses en la contratación en bolsas y mercados, y en otros contratos mercantiles de colaboración y distribución	379
1. Consideraciones introductorias y marco regulatorio de este capítulo ..	379
2. La autoentrada, los negocios de aplicación y otros conflictos de intereses en el comercio de valores	381
2.1. La negociación de valores en mercados organizados	381
2.1.1. Caracteres y partícipes de estos mercados	382
2.1.2. Las órdenes de negociación y los negocios de realización..	383

2.2. Los mecanismos de prevención de los conflictos de intereses en este ámbito	384
2.2.1. La autoentrada del intermediario	385
2.2.1.1. Situación anterior a la Ley 24/1988, de 28 de julio, sobre mercados de valores	385
2.2.1.2. Situación actual de la autoentrada en bolsas y mercados.....	389
2.2.2. La realización de negocios de aplicación	390
2.3. Situación de las Sociedades Gestoras de Cartera y de las Instituciones de Inversión Colectiva	392
2.3.1. La gestión discrecional e individualizada de carteras y las cuentas <i>omnibus</i>	393
2.3.2. Las operaciones vinculadas	395
2.4. Sanción de operaciones realizadas con infracción a las normas preventivas de conflictos de intereses	397
2.4.1. Anulabilidad del contrato	398
2.4.2. Responsabilidad civil por daño o lesión.....	402
2.4.3. Responsabilidad administrativa o disciplinaria de operadores.....	403
3. Los conflictos de intereses en el contrato de agencia.....	403
3.1. Planteamiento general	403
3.2. Conflictos de intereses en el contrato de agencia mercantil.....	404
4. Otros contratos de colaboración y distribución mercantil, y los conflictos de intereses	406
4.1. El contrato de corretaje	406
4.2. El contrato de concesión mercantil	408
4.3. El contrato de franquicia (o <i>franchising</i>)	409
Conclusiones	411
Tabla de sentencias	415
Bibliografía	423