

✓
CARMEN BOLDÓ RODA
Doctora en Derecho
Profesora Titular de Derecho Mercantil
Universidad «Jaume I» de Castellón

✓
LEVANTAMIENTO DEL VELO
Y PERSONA JURÍDICA EN EL
DERECHO PRIVADO ESPAÑOL

3ª Edición
Revisada, actualizada y puesta al día

Prólogo
JOSÉ MIGUEL EMBID IRUJO
Catedrático de Derecho Mercantil
Universidad de Valencia

ARANZADI
EDITORIAL

SUMARIO

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS	19
PROLOGO	23
PRELIMINAR	27
NOTA A LA SEGUNDA EDICION	29
NOTA A LA TERCERA EDICION	31
INTRODUCCION	33
 <i>CAPITULO I.—EL ABUSO DE LA PERSONA JURIDICA. REACCION DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL. LA DOCTRINA DEL LEVANTAMIENTO DEL VELO</i>	
I. Deformación del concepto de persona jurídica y abusos a los que ha dado lugar	39
II. Reacción doctrinal y jurisprudencial a dichos abusos. Las posturas encontradas de SERICK y ASCARELLI	46
III. Reformulación del concepto de persona jurídica. La postura de ASCARELLI	50
1. Crítica a la doctrina del levantamiento del velo	50
2. Reformulación del concepto de persona jurídica	53
3. La posición de ASCARELLI	55
4. La persona jurídica como símbolo lingüístico. Concepción de la doctrina filosófico-analítica	60
4.1. Crítica del planteamiento de las construcciones doctrinales en materia de persona jurídica	61
a) Crítica filosófica a la definición de persona jurídica	61

	Página
b) Persona jurídica y método jurídico	63
c) Persona jurídica y persona física	64
4.2. Construcción de la teoría de las personas jurídicas ...	66
a) Significado, definición y conceptos jurídicos	66
b) La persona jurídica según HART y SCARPELLI	67
c) La persona jurídica como símbolo incompleto ..	68
d) Persona jurídica y realidad	69
IV. El levantamiento del velo de la persona jurídica. La postura de SERICK	72
1. La doctrina del levantamiento del velo y la obra de SERICK	72
1.1. El criterio fundamental para el levantamiento del velo: el abuso de la persona jurídica	73
a) Fraude de ley por medio de una persona jurídica .	74
b) Fraude y lesión de contrato	75
c) Daño fraudulento a terceros	76
1.2. Problemas especiales	76
a) Problemas especiales que plantean las reglas del Derecho de sociedades	76
b) Problemas concretos sobre la relación de la norma con la persona jurídica	77
1.3. Resultados y conclusión	80
2. La metodología de SERICK	82
3. Reacciones doctrinales	84
4. La experiencia del Derecho comparado	86
5. La doctrina del levantamiento del velo desde una nueva óptica: el análisis económico del Derecho	89

CAPITULO II.-LA DOCTRINA DEL LEVANTAMIENTO DEL VELO EN EL DERECHO ANGLOSAJON

I. Fundamentos para su aplicación	97
1. La equidad en el Derecho anglosajón	97
2. El fraude en el Derecho anglosajón	103

SUMARIO

	Página
2.1. Doctrina general del fraude	103
a) Concepto	103
b) Categorías	104
c) Fraude y equidad	104
d) Tipos de fraude en la jurisdicción de equidad ...	105
e) Efectos de la declaración de fraude	106
2.2. El fraude como fundamento del <i>disregard</i>	106
3. La doctrina de la <i>agency</i>	112
II. La doctrina del <i>disregard of the legal entity</i> en el Derecho inglés	117
1. La personalidad jurídica separada de la sociedad. El caso Salomon	117
2. Excepciones al principio de personalidad jurídica separada. El <i>disregard</i> legislativo	121
2.1. Reducción del número de socios	121
2.2. <i>Fraudulent o wrongful trading</i>	124
a) <i>Fraudulent trading</i>	125
b) <i>Wrongful trading</i>	127
2.3. Actuación de administradores inhabilitados	129
2.4. Responsabilidad por el uso de nombres prohibidos ..	130
2.5. <i>Misdescription of a company</i>	131
2.6. <i>Premature trading</i>	132
2.7. Grupos de sociedades	133
2.8. Otros casos contemplados en la legislación	135
3. Excepciones al principio de personalidad jurídica separada. El <i>disregard</i> jurisprudencial	136
3.1. Comienzos de la jurisprudencia del <i>disregard</i> . Los casos de nacionalidad	136
3.2. Situación actual de la cuestión. Otros casos	137
III. La doctrina del <i>disregard of the legal entity</i> en los Estados Unidos de América	144
1. Orígenes de la doctrina del <i>disregard of the legal entity</i> en los Estados Unidos	144
2. Caracteres generales de esta doctrina	151

	Página
3. Casos o factores	157
3.1. Falta de formalidades	157
3.2. Infracapitalización. La <i>equitable subordination</i>	159
a) Dualidad de sanciones. La <i>equitable subordination</i> y la nulidad	160
b) La creación de la doctrina de la <i>equitable subordination</i> por la jurisprudencia norteamericana ...	161
3.3. Responsabilidad contractual y extracontractual	166
a) Responsabilidad extracontractual	166
b) Responsabilidad contractual	168
3.4. Los grupos de sociedades	169
3.5. Sociedades unipersonales. <i>Closely held corporations</i>	179
a) Las sociedades unipersonales: <i>one man corporations</i>	179
b) Las <i>closely held corporations</i>	182
3.6. <i>Disregard</i> legislativo	183
a) El <i>disregard</i> en la legislación estatal	183
b) El <i>disregard</i> en la legislación federal	187
4. Distintos ámbitos de aplicación	191
4.1. Ambito federal y estatal	191
4.2. Derecho internacional: las sociedades multinacionales	195
5. Crítica doctrinal	196
6. Resultados empíricos	201

CAPITULO III.-LA DOCTRINA DEL LEVANTAMIENTO DEL VELO EN EL DERECHO ESPAÑOL

I. La doctrina del levantamiento del velo elaborada por el Tribunal Supremo	207
1. Antecedentes: la doctrina de terceros	207
2. Formulación de la doctrina del levantamiento del velo. La Sentencia de 28 de mayo de 1984	220

SUMARIO

	Página
II. Análisis de su fundamentación	229
1. El conflicto entre el valor justicia y el principio de seguridad jurídica	229
1.1. Los valores superiores del ordenamiento jurídico. El valor justicia	231
a) Los valores superiores del ordenamiento jurídico.	231
b) El valor justicia	234
1.2. Los principios informadores del ordenamiento jurídico. El principio de seguridad jurídica	234
a) Los principios informadores del ordenamiento jurídico	234
b) El principio de la seguridad jurídica	235
2. Fundamentación del levantamiento del velo en la solución equitativa al caso concreto	239
2.1. Concepto y funciones de la equidad	239
2.2. La equidad en el artículo 3.2 del Código Civil	241
a) La equidad como medio interpretativo y de ponderación en la aplicación de las normas	242
b) La equidad como fundamento de las resoluciones de los tribunales	246
2.3. La equidad como instrumento de superación de la equidad legal	248
3. El fraude como fundamentación del levantamiento del velo	252
3.1. La aplicación de las normas y la corrección del automatismo jurídico	252
3.2. La relación entre el fraude de ley y el abuso del derecho	253
3.3. El fraude de ley del artículo 6.4 del Código Civil .	254
a) Diferencias con figuras conexas	254
b) Requisitos	256
c) Efectos	261
3.4. La posible calificación de los supuestos del levantamiento del velo como actos en fraude de ley	263

	Página
4. La buena fe y el abuso de derecho como fundamentación del levantamiento del velo	268
4.1. La buena fe y la doctrina del levantamiento del velo.	269
a) La buena fe en el artículo 7.1 del Código Civil	269
b) La doctrina de los actos propios y el levantamiento del velo	274
c) La aplicación del principio de buena fe por la jurisprudencia. Su invocación en la jurisprudencia del levantamiento del velo	278
4.2. El abuso del derecho. Análisis del artículo 7.2 del Código Civil	279
a) Ambito del ejercicio de un derecho	279
b) Requisitos del abuso del derecho	281
c) Consecuencias del abuso del derecho	284
4.3. Diferencias entre el fraude de ley, el abuso del derecho y el ejercicio del derecho contrario a la buena fe	286
a) Distinción entre las figuras de los actos contrarios a la buena fe y el abuso del derecho	287
b) Distinción entre las figuras del abuso del derecho y el fraude de ley	290
4.4. El llamamiento de la jurisprudencia a la doctrina del abuso del derecho como fundamento del levantamiento del velo	293
III. Crítica doctrinal al levantamiento del velo	299
1. Posturas que rechazan la doctrina del levantamiento del velo y destacan la necesidad de reformular el concepto de persona jurídica	300
1.1. Crítica a la doctrina del levantamiento del velo	300
1.2. La interpretación finalista de las normas	304
2. Posturas favorables a la doctrina del levantamiento del velo	311
2.1. El levantamiento del velo como medida excepcional	311
2.2. Dificultad de encontrar un criterio rector. Los grupos de casos	316

SUMARIO

	<u>Página</u>
a) Los grupos de casos sistematizados por la la doctrina española	317
b) Los grupos de casos extraídos del Derecho comparado	319
 <i>CAPITULO IV.—EL LEVANTAMIENTO DEL VELO EN EL DERECHO ESPAÑOL: LOS GRUPOS DE CASOS Y LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO</i>	
I. Casos de identidad de personas o esferas	324
1. Las sociedades unipersonales en el Derecho vigente	325
1.1. Panorama del Derecho europeo y del Derecho comunitario	326
a) Situación anterior a la 12ª Directiva	326
b) La 12ª Directiva comunitaria y la necesaria adaptación de los Derechos internos	329
1.2. La sociedad unipersonal en el Derecho español. Posturas de la doctrina, jurisprudencia y legislación españolas	331
2. La sociedad unipersonal en la Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada de 1995	337
2.1. Tipos de unipersonalidad	340
a) Sociedad de responsabilidad limitada originariamente unipersonal	340
b) Sociedad limitada devenida unipersonal	341
2.2. Publicidad en la unipersonalidad	342
a) Inscripción	343
b) Documentación	353
2.3. Funcionamiento de la sociedad unipersonal	353
a) Junta General	354
b) Organo de administración	358
2.4. Contratación del socio único con la sociedad unipersonal	358
3. La doctrina del levantamiento del velo y los casos de sociedades unipersonales	361

	Página
3.1. La jurisprudencia del levantamiento del velo en una situación de no admisión de la unipersonalidad	361
3.2. La jurisprudencia del levantamiento del velo en una situación de admisión de la unipersonalidad	378
II. Casos de control o dirección efectiva externa	387
1. Los grupos de sociedades. Cuestiones generales	387
2. Regulación jurídica de los grupos en el ámbito del derecho comparado, comunitario y español	390
2.1. Necesidad de regulación legal. Modelos	390
2.2. Regulación de los grupos en el ámbito del Derecho comparado y del Derecho comunitario	392
a) Derecho comparado	392
b) Derecho comunitario	393
2.3. Regulación de los grupos en el Derecho español ...	396
a) Los grupos de sociedades en el artículo 4 de la Ley del Mercado de Valores	397
b) Los grupos de sociedades en el artículo 42 del Código de Comercio	399
c) Los grupos de sociedades y la Ley de Defensa de la Competencia, en especial su artículo 8. El artículo 87 de la Ley de Sociedades Anónimas .	400
d) Los grupos de sociedades en la Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada de 1995	402
3. La problemática de los grupos de sociedades, en especial la relativa a la defensa de los intereses de los acreedores. El levantamiento del velo como sanción	406
3.1. Problemas que se plantean en torno a los grupos de sociedades	406
3.2. La defensa de los intereses de los acreedores	410
3.3. La utilización de la doctrina del levantamiento del velo	412
a) Posturas doctrinales en torno a esta cuestión	412
b) La aplicación del principio de unidad de empresa por la jurisprudencia laboral	417

SUMARIO

	<u>Página</u>
III. Casos de infracapitalización	425
1. Infracapitalización material y nominal y responsabilidad a la que dan lugar	425
1.1. Distinción entre los conceptos de infracapitalización material y nominal	425
1.2. Responsabilidad por infracapitalización material	426
1.3. Responsabilidad por infracapitalización nominal	429
2. La postergación de créditos en el Anteproyecto de Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada de 1993 ...	431
3. La infracapitalización nominal en la Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada de 1995	438
4. Aplicación de la doctrina del levantamiento del velo a los casos de infracapitalización	439
4.1. Casos de infracapitalización material	439
a) La regulación positiva de la infracapitalización material	440
b) La infracapitalización material y la responsabilidad de los administradores	441
c) La infracapitalización material y el levantamiento del velo	447
4.2. Casos de infracapitalización nominal	451
IV. Casos de abuso de la personalidad jurídica en fraude de ley o en incumplimiento de obligaciones	456
1. Casos de arrendamientos de locales de negocio	458
1.1. Aportación de local de negocio a una sociedad	460
1.2. Adjudicación de local de negocio a uno de los socios al disolverse la sociedad	465
1.3. Casos de transformación, fusión y escisión	465
a) El régimen del originario artículo 31, párrafos 3 y 4, de la LAU de 1964	465
b) La modificación del artículo 31.4 de la LAU de 1964 por el artículo 19 de la Ley 19/1989	467
c) El artículo 32.3 de la nueva LAU de 1994	468
1.4. Casos de cambio de socio o de adquisición de participaciones o acciones	469

	<u>Página</u>
2. Otros casos	476
2.1. Utilización de la persona jurídica para eludir el cumplimiento de una norma imperativa	477
2.2. Utilización de la persona jurídica para eludir el cumplimiento de las obligaciones que surgen de un contrato	489
2.3. Utilización de la persona jurídica para eludir el cumplimiento de obligaciones que surgen de los actos u omisiones en que intervenga cualquier género de culpa o negligencia	510
3. Supuestos en los que el Tribunal Supremo no considera aplicable la doctrina del levantamiento del velo	512
CONCLUSIONES	525
RELACION DE SENTENCIAS	537
INDICE CRONOLOGICO DE DISPOSICIONES CITADAS	541
BIBLIOGRAFIA	547