

---

LINDA NAVARRO MATAMOROS

LA LIBERTAD CONTRACTUAL Y FLEXIBILIDAD  
TIPOLOGICA EN EL MODERNO DERECHO  
EUROPEO DE SOCIEDADES: LA SAS FRANCESA  
Y SU INCIDENCIA EN EL DERECHO ESPAÑOL

GRANADA, 2009



---

# SUMARIO

ABREVIATURAS .....	XVII
PRÓLOGO DE JOSÉ MIGUEL EMBID IRUJO .....	XXI

## PRIMERA PARTE PERSPECTIVAS E INTENTOS DE FLEXIBILIZACIÓN DEL DERECHO DE SOCIEDADES EN EUROPA

### CAPÍTULO I TENDENCIAS ACTUALES DEL DERECHO SOCIETARIO EUROPEO

I. Introducción .....	1
1. Consideraciones generales .....	1
2. La Unión Europea como escenario privilegiado de los procesos de flexi- bilización societaria: la jurisprudencia del Tribunal europeo sobre li- bertad de establecimiento .....	7
II. Consideraciones generales sobre libertad contractual y autonomía de la vo- luntad en Derecho de sociedades .....	14
III. Estado actual en Europa: Predominio de una tendencia a la flexibilidad en el Derecho de sociedades .....	19
1. Figuras aparecidas en el marco de la Unión Europea .....	20
A) La Sociedad Anónima Europea .....	20
a) Aproximación a la figura .....	20
b) Normativa base aplicable .....	23
c) Perspectivas y experiencia de la Sociedad Anónima Euro- pea .....	25
B) La sociedad privada europea .....	29
a) Aproximación a la figura y propuestas de adopción .....	29
b) Perspectivas y viabilidad efectiva .....	32
2. El Derecho societario alemán. La pequeña sociedad por acciones ale- mana .....	34

3.	El Derecho inglés. La <i>Limited Company</i> . . . . .	36
4.	Breve referencia al Derecho societario de Estados Unidos . . . . .	40
5.	El Derecho italiano. La sociedad de responsabilidad limitada tras la reforma del Derecho societario italiano . . . . .	47
6.	El Derecho francés. La <i>société par actions simplifiée</i> . . . . .	49
7.	Nuevas propuestas de flexibilización. El Derecho luxemburgués . . . . .	51
IV.	Apuntes sobre la tipología societaria en el Derecho español . . . . .	53
1.	Nueva tipificación en Derecho español. La Sociedad Limitada Nueva Empresa . . . . .	54
2.	Figuras consolidadas en el ordenamiento español. Apuntes generales sobre sociedad anónima y sociedad de responsabilidad limitada . . . . .	56
3.	Propuesta de Código de Sociedades Mercantiles . . . . .	60

## SEGUNDA PARTE

### EL DERECHO SOCIETARIO FRANCÉS. ANÁLISIS DE LA SOCIEDAD POR ACCIONES SIMPLIFICADA COMO EXPONENTE DE FLEXIBILIZACIÓN TIPOLOGICA

#### CAPÍTULO II

##### EL DERECHO SOCIETARIO FRANCÉS

I.	Introducción. Aproximación al panorama societario francés . . . . .	67
II.	Caracterización general de las sociedades mercantiles francesas . . . . .	75
1.	Regulación del Derecho societario francés . . . . .	75
A)	Regulación anterior a 1966 . . . . .	75
B)	La reforma de 1966 . . . . .	76
C)	Los textos posteriores . . . . .	77
D)	La influencia del Derecho europeo de sociedades . . . . .	80
2.	Singularidad y tendencias actuales del Derecho societario francés . . . . .	87
A)	Flexibilización del Derecho societario francés . . . . .	87
B)	Extensión del Derecho societario . . . . .	89
3.	Caracteres fundamentales de las sociedades mercantiles francesas . . . . .	90
A)	Pluralidad de socios . . . . .	90
B)	Aportaciones sociales . . . . .	91
C)	La participación en los resultados . . . . .	92
a)	La participación en los beneficios . . . . .	92
b)	Participación en las pérdidas . . . . .	93
c)	Prohibición de cláusulas leoninas . . . . .	93
D)	La <i>affectio societatis</i> . . . . .	94
4.	El contrato de sociedad . . . . .	95

A) Las condiciones de fondo .....	96
B) Las condiciones de forma .....	97
C) Las sanciones .....	101
5. La personalidad jurídica de las sociedades .....	102
III. Las sociedades de capital .....	103
1. Introducción. Tipología societaria .....	103
2. Origen y cronología de sus textos normativos .....	106
3. Particularidades propias de las sociedades de capital .....	108
A) Las sociedades por acciones .....	109
a) La sociedad anónima .....	109
a') Introducción. Aproximación a la figura .....	109
b') La constitución de la sociedad anónima .....	110
c') Gestión de la sociedad anónima .....	116
d') La organización de las sociedades anónimas .....	118
b) La sociedad comanditaria por acciones .....	119
a') Aproximación a la figura .....	119
b') Constitución .....	120
c') Funcionamiento .....	121
B) Las sociedades de responsabilidad limitada .....	121
a) Introducción .....	121
b) Ventajas e inconvenientes de la sociedad de responsabilidad limitada .....	123
a') Ventajas de la SRL .....	123
b') Inconvenientes .....	123
c) Constitución de la sociedad de responsabilidad limitada . .	124
a') Condiciones de fondo .....	124
b') Condiciones de forma .....	126
d) Funcionamiento de la sociedad de responsabilidad limitada .	126
e) Régimen fiscal .....	126

### CAPÍTULO III

#### LA SOCIEDAD POR ACCIONES SIMPLIFICADA

I. Aproximación a la figura de la sociedad por acciones simplificada como estructura más flexible del Derecho de sociedades francés .....	129
1. Orígenes de la sociedad por acciones simplificada .....	129
2. Evolución reciente del régimen jurídico de la sociedad por acciones simplificada .....	133
3. Razones del creciente interés despertado por esta figura en detrimento de otras formas societarias .....	134

4.	Ventajas e inconvenientes de la sociedad por acciones simplificada .	136
	A) Ventajas . . . . .	136
	B) Inconvenientes . . . . .	137
II.	Estructura y funcionamiento de la sociedad por acciones simplificada .	137
1.	Constitución de la sociedad por acciones simplificada . . . . .	138
	A) Condiciones de constitución de una SAS . . . . .	138
	a) Socios . . . . .	138
	b) Capital social . . . . .	140
	a') Montante del capital . . . . .	140
	b') Suscripción del capital . . . . .	141
	c) Aportaciones . . . . .	141
	d) Acciones . . . . .	142
	e) Prohibición de apelación pública al ahorro . . . . .	143
	f) Denominación social . . . . .	143
	g) Duración . . . . .	143
	h) Domicilio social . . . . .	144
	B) Estatutos . . . . .	145
	C) Formalidades relativas a la publicidad . . . . .	147
	D) Obligación de registrar el contrato de sociedad desde el punto de vista fiscal . . . . .	150
2.	Funcionamiento y gestión de la SAS . . . . .	151
	A) Administración . . . . .	151
	a) Órganos de dirección . . . . .	152
	a') Dirección única . . . . .	152
	b') Órgano colegiado . . . . .	152
	b) Acceso a dichas funciones . . . . .	152
	c) Designación . . . . .	154
	d) Remuneración . . . . .	154
	e) Duración de las funciones . . . . .	156
	f) Responsabilidad . . . . .	157
	B) Las decisiones colectivas . . . . .	158
	C) Los controles de dirección de la SAS . . . . .	159
3.	Acciones y accionistas de la Sociedad por Acciones Simplificada . .	160
	A) Los derechos de los accionistas . . . . .	160
	a) Derecho de intervención en la vida social . . . . .	161
	a') El derecho de información de los socios . . . . .	161
	b') Derecho de voto . . . . .	161
	c') Derecho de participación en las decisiones colectivas .	162
	d') Derecho de ejercer las acciones judiciales pertinentes .	162
	b) Los derechos económicos . . . . .	163

B)	El control de las acciones como límite a la libertad de los socios . . . . .	164
a)	El control de la participación en la sociedad: las cláusulas de exclusión . . . . .	164
b)	La cesión de las acciones . . . . .	165
a')	La cláusula de intransmisibilidad . . . . .	165
b')	Las cláusulas de consentimiento de los socios para la cesión de las acciones . . . . .	166
c')	Otras cláusulas estatutarias . . . . .	167
4.	Modificaciones estructurales y extinción de la sociedad . . . . .	168
A)	Transformación . . . . .	169
a)	Condiciones de la transformación . . . . .	169
b)	Modalidades de la transformación . . . . .	170
c)	Efectos de la transformación . . . . .	170
B)	Fusión y escisión . . . . .	171
a)	Tipología de las operaciones de fusión y escisión . . . . .	171
a')	La fusión . . . . .	171
b')	La escisión . . . . .	172
b)	Régimen jurídico de la fusión y de la escisión . . . . .	172
a')	Preparación . . . . .	172
b')	Realización . . . . .	173
c)	Consecuencias de la fusión y de la escisión . . . . .	174
C)	Disolución . . . . .	175
a)	Causas legales . . . . .	175
b)	Disposiciones convencionales . . . . .	177
a')	Acción de disolución por justa causa . . . . .	177
b')	Decisión de disolución anticipada . . . . .	177
c')	Cláusulas estatutarias . . . . .	177
c)	Efectos de la disolución . . . . .	178
D)	Liquidación . . . . .	180
a)	Generalidades . . . . .	180
b)	Publicidad . . . . .	181
c)	El liquidador . . . . .	181
d)	Desarrollo de las operaciones de liquidación . . . . .	182
e)	Reparto del beneficio resultante . . . . .	182
f)	Finalización de la liquidación . . . . .	183
g)	Exclusión del Registro mercantil y de sociedades . . . . .	183
h)	Efectos de la liquidación . . . . .	183
III.	FORMAS PARTICULARES DE SOCIEDAD POR ACCIONES SIMPLIFICADA . . . . .	184
1.	La sociedad por acciones simplificada unipersonal (SASU) . . . . .	184
A)	Características esenciales . . . . .	184

B)	Particularidades relativas a su funcionamiento . . . . .	185
C)	Disolución de la SASU . . . . .	186
2.	La sociedad de ejercicio liberal por acciones simplificada (SELAS) .	186
A)	Aproximación a la figura . . . . .	186
B)	Adquisición de personalidad jurídica . . . . .	187
C)	Denominación y domicilio de la sociedad . . . . .	188
D)	Presidencia de la SELAS . . . . .	188
E)	La SELAS como soporte de la SPFPL . . . . .	189

### TERCERA PARTE

## EL JUEGO DE LA AUTONOMIA DE LA VOLUNTAD EN EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL. POSIBLES CAUCES DE APLICACIÓN DE LA SOCIEDAD POR ACCIONES SIMPLIFICADA AL DERECHO ESPAÑOL

### CAPÍTULO IV

#### ANÁLISIS PRELIMINAR DE LOS CAUCES DE APLICACIÓN EN DERECHO ESPAÑOL

I.	Introducción. Consideraciones generales . . . . .	193
II.	Cauces de aplicación posibles en base a las peculiaridades de nuestro ordenamiento . . . . .	199
1.	Aproximación al panorama existente . . . . .	199
2.	Posibles vías de aplicación . . . . .	200
A)	Modificación legislativa . . . . .	200
B)	Por vía estatutaria . . . . .	203
C)	A través de los pactos parasociales . . . . .	208
III.	Planteamiento de la forma societaria más adecuada en base a los tipos existentes en Derecho español . . . . .	213
1.	Análisis comparado general de la SA y de la SRL españolas con la SAS francesa . . . . .	213
2.	Comparación de la SAS con la SLNE, como modelo de nueva implantación . . . . .	218
IV.	Conclusión general a la luz del panorama existente en el Derecho societario español . . . . .	225

CAPÍTULO V  
 VIABILIDAD EN LA APLICACIÓN AL ORDENAMIENTO ESPAÑOL,  
 DE ALGUNAS DE LAS VENTAJAS QUE OFRECE LA SOCIEDAD  
 POR ACCIONES SIMPLIFICADA FRANCESA

I. Consideraciones previas al estudio comparado . . . . .	229
1. El marco tipológico de referencia en el Derecho español (remisión) .	229
2. La SAS como alternativa al marco normativo general y su evolución reciente a una mayor flexibilidad . . . . .	231
II. Propuestas de adaptación de determinados aspectos en base a una comparación del Derecho francés y el español . . . . .	232
1. Presentación . . . . .	232
2. La constitución de la sociedad . . . . .	234
A) Requisitos constitutivos . . . . .	235
B) Escritura de constitución y estatutos sociales . . . . .	237
C) Nulidad de la sociedad . . . . .	242
3. La organización de la sociedad . . . . .	243
A) Adopción de acuerdos . . . . .	244
B) La dirección de la sociedad . . . . .	248
C) Los derechos conferidos por las acciones o las participaciones como manifestación de la libertad de los socios y el control de las acciones y participaciones como límite a la libertad de los mismos . . . . .	251
a) Los derechos de los socios . . . . .	251
b) El control de las acciones y de las participaciones . . . . .	254
4. Modificaciones estatutarias, estructurales y extinción de la sociedad .	256
A) Las modificaciones estatutarias . . . . .	257
B) Las modificaciones estructurales . . . . .	259
a) Presentación del tema . . . . .	259
b) La transformación . . . . .	261
c) La fusión y la escisión . . . . .	263
C) La extinción de la sociedad . . . . .	266
a) La disolución . . . . .	266
b) La liquidación . . . . .	267
CONCLUSIONES . . . . .	271
ANEXO . . . . .	277
BIBLIOGRAFÍA . . . . .	283