

LA EMPRESA FAMILIAR ANTE EL DERECHO. EL EMPRESARIO INDIVIDUAL Y LA SOCIEDAD DE CARACTER FAMILIAR

Seminario organizado
por el Consejo General del Notariado
en la UIMP

Ponentes:

RAMÓN DRAKE Y DRAKE	MANUEL GONZÁLEZ-MENESES ROBLES
ANA FERNÁNDEZ-TRESGUERRES GARCÍA	JUAN CARLOS MARTÍN ROMERO
GABRIEL GARCÍA CANTERO	RAFAEL MARTÍNEZ EMPERADOR
MIGUEL ÁNGEL GALLO	JOSÉ MANUEL OTERO LASTRES
VÍCTOR MANUEL GARRIDO DE PALMA	JOSÉ JUAN PÉREZ-TABERNERO POBLACIÓN

Director del Seminario:

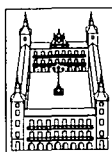
VÍCTOR MANUEL GARRIDO DE PALMA
Notario

Presentación de:

ANTONIO PÉREZ SANZ
Presidente del Consejo General del Notariado

*Resumen académico por
el Secretario del Seminario:*

FERNANDO ARROYO DEL CORRAL
Notario de Santander



EDITORIAL CIVITAS, S. A.
MADRID, 1995

INDICE GENERAL

Presentación , por ANTONIO PÉREZ SANZ	17
Resumen académico , por FERNANDO ARROYO DEL CORRAL	21
Preámbulo , por VÍCTOR MANUEL GARRIDO DE PALMA	25

ETAPAS EN EL DESARROLLO DE LA EMPRESA FAMILIAR

MIGUEL ANGEL GALLO

Introducción	31
I. La triple coincidencia de circunstancias adversas	34
II. La internacionalización	38
III. Los cambios en las relaciones de los principales interesados	41
IV. Las prolongadas crisis estructurales	44

LA EMPRESA FAMILIAR: FORTALEZAS Y TRAMPAS

MIGUEL ANGEL GALLO

I. Cuándo se puede afirmar que una empresa es empresa familiar	49
II. Incidencia de la empresa familiar en la economía	50
III. Trampas de la empresa familiar	53
IV. Fortalezas esenciales de la empresa familiar	57

ORGANOS DE GOBIERNO DE LA EMPRESA FAMILIAR

MIGUEL ANGEL GALLO

Introducción	61
I. Dos tipos de órganos de gobierno: Comité de dirección. Consejo de Administración	62
II. Comités de dirección en la empresa familiar	63
III. Consejo de Administración	64
IV. Tareas críticas del Consejo de Administración en la empresa familiar ..	67
V. Composición del Consejo de Administración	71
1. DIRECTIVOS DE LA EMPRESA QUE NO SON MIEMBROS DE LA FAMILIA	74
2. DIRECTIVOS DE LA EMPRESA QUE SÍ SON MIEMBROS DE LA FAMILIA	74
3. EXTERNOS	74
4. MIEMBROS DE LA FAMILIA QUE NO SON DIRECTIVOS EN LA EMPRESA FAMILIAR	75
VI. Funcionamiento del Consejo de Administración. Algunas reglas de juego	78
Bibliografía	80

EMPRESA FAMILIAR Y SOCIEDAD DE GANANCIALES

GABRIEL GARCÍA CANTERO

I. A modo de introducción	83
II. Algunos datos históricos y económicos	84
III. Sobre la «mercantilización» del Cc en la reforma de 13 de mayo de 1981	85
IV. Sobre el concepto legal de empresa	87
V. Empresa privativa y empresa ganancial	89
VI. Cuándo es familiar la empresa fundada durante la vigencia de la sociedad de gananciales	91
VII. Problemas que plantea el ejercicio del comercio por alguno de los cónyuges	94
Bibliografía	96

TRANSMISION MORTIS CAUSA DE LA EMPRESA FAMILIAR

GABRIEL GARCÍA CANTERO

I. Algunos ejemplos de transmisión <i>mortis causa</i> de la empresa familiar en el Derecho Comparado: Derecho inglés, Alemania, Italia, Francia ..	97
II. Presupuestos de la transmisión <i>mortis causa</i> de la empresa familiar en el Derecho español	101
III. La liquidación del régimen económico del matrimonio: separación de bienes, participación en las ganancias, gananciales	102
IV. Conveniencia de que los cónyuges otorguen testamento cuando exista una empresa familiar	105
V. El usufructo universal a favor del cónyuge	106
VI. La continuidad de la empresa familiar por uno o varios hijos	107
VII. Prohibición testamentaria de pedir la partición	107
VIII. Partición realizada por el propio testador	108
IX. La mejora en cosa determinada como forma de atribución de la empresa familiar	109
X. El legado de empresa	110
XI. Régimen especial de la empresa agraria	111
Bibliografía	113

LA SOCIEDAD UNIPERSONAL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA

JUAN CARLOS MARTÍN ROMERO

Introducción	115
I. El expediente técnico de la sociedad unipersonal de responsabilidad limitada	117
1. SU FUNDAMENTO	117
2. ANTECEDENTES	120
3. LA SOCIEDAD UNIPERSONAL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA EN EL DERECHO COMPARADO Y EL DERECHO COMUNITARIO	121
4. SU RECIENTE GÉNESIS EN EL DERECHO ESPAÑOL	123
A) <i>Primera fase: la Ley de Sociedades Anónimas de 1951. La Doctrina</i>	

	<i>de la DGRN y del TS. El Anteproyecto de 1979. El Anteproyecto de la Ley de Sociedades Anónimas de 1987</i>	123
B)	<i>Segunda fase: Las Bases para un Anteproyecto de Sociedades de Responsabilidad Limitada. La Resolución de la DGRN de 21 de junio de 1990. El borrador para un Anteproyecto de Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada. El Proyecto de Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada</i>	124
II.	Régimen jurídico de la sociedad unipersonal de responsabilidad limitada conforme a la futura normativa. Borrador del Anteproyecto de Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada y actual Proyecto de Ley	125
1.	SISTEMÁTICA DEL BORRADOR DEL ANTEPROYECTO Y DEL PROYECTO	125
2.	CONCEPTO Y CLASES. SU CARÁCTER MERCANTIL	126
3.	CONSTITUCIÓN DE LA SOCIEDAD. ESCRITURA Y ESTATUTOS. INSCRIPCIÓN EN EL REGISTRO MERCANTIL. LA SOCIEDAD EN FORMACIÓN, LA SOCIEDAD IRREGULAR Y LA SOCIEDAD UNIPERSONAL	127
4.	EL SOCIO ÚNICO: LA UNIPERSONALIDAD FORMAL Y MATERIAL. ESTADO CIVIL DEL SOCIO ÚNICO. RESIDENTE EN EL EXTRANJERO. PERSONA FÍSICA, PERSONA JURÍDICA. BREVE REFERENCIA A LAS ESTRUCTURAS COMPLEJAS. LOS GRUPOS DE SOCIEDADES	133
5.	PUBLICIDAD DE LA UNIPERSONALIDAD	142
6.	LOS ÓRGANOS DE LA SOCIEDAD UNIPERSONAL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA: LAS DECISIONES DEL SOCIO ÚNICO. EL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN: LA AUTOCONTRATACIÓN	147
III.	La unipersonalidad sobrevenida. La unipersonalidad sobrevenida no es causa de disolución. Responsabilidad del socio único. Posición del cónyuge del socio único. La publicidad del Registro Mercantil: El beneficio de la limitación de responsabilidad	156
IV.	La quiebra de la sociedad unipersonal	161
V.	La intercapitalización nominal. La postergación en sede de sociedad unipersonal y grupos. El artículo 128 del borrador del Anteproyecto de LSRL	163
Bibliografía	166

**LA JUNTA GENERAL Y EL ORGANO DE ADMINISTRACION
DE LA SOCIEDAD LIMITADA FAMILIAR**

MANUEL GONZÁLEZ-MENESES ROBLES

Introducción	175
I. Organó deliberante de la SL	179
1.	ACUERDOS SOCIALES FUERA DE JUNTA GENERAL	179
2.	JUNTA GENERAL	180
A)	<i>Notas conceptuales y competencia de la Junta General</i>	180
B)	<i>Constitución de la Junta General</i>	183
a)	Convocatoria	183
b)	Asistencia	184
c)	Representación	185
d)	Adopción de acuerdos	185
e)	Acta de la Junta	186

II. Organismo de Administración	187
---------------------------------------	-----

LA TRANSMISION DE PARTICIPACIONES DE LA SOCIEDAD LIMITADA: LIMITACIONES ESTATUTARIAS

ANA FERNÁNDEZ-TRESGUERRAS GARCÍA

I. Introducción: sociedad limitada y empresa familiar	195
II. Función y límites de la regulación estatutaria de la transmisión de participaciones de la sociedad limitada	197
1. FUNCIÓN	197
2. LÍMITES IMPERATIVOS EN EL RÉGIMEN ESTATUTARIO DE LA TRANSMISIÓN	199
A) <i>Límite intrínseco</i>	199
B) <i>Límites extrínsecos</i>	200
a) La prohibición legal de no transmitir participaciones antes de la inscripción de la sociedad o del aumento en el Registro Mercantil	200
b) Cláusulas estatutarias prohibidas	202
a') Cláusulas que hagan prácticamente libre la transmisión	203
b') Cláusulas que hagan prácticamente intrasmisibles las participaciones: excepción y crítica. El derecho de separación	204
c') Cláusulas por las que quede obligado el socio a transmitir un número de participaciones inferior al proyectado	205
d') ¿Es límite extrínseco la obtención por el socio del valor real?	205
III. Transmisión voluntaria de participaciones sociales	207
1. AMBITO DE LA TRANSMISIÓN	207
A) <i>Títulos adquisitivos que comprende la transmisión voluntaria</i>	207
B) <i>Transmisiones no plenas y cláusulas restrictivas</i>	208
C) <i>La liquidación de la sociedad conyugal</i>	208
D) <i>Transmisión de participaciones sociales ligadas a prestaciones accesorias</i>	209
E) <i>La transmisión de derechos especiales y de la responsabilidad agravada</i>	211
F) <i>Transmisión del derecho de asunción preferente</i>	212
2. LA FORMA DE LA TRANSMISIÓN	213
3. MODELO LEGAL SUPLETORIO	214
A) <i>Transmisiones libres</i>	214
B) <i>La autorización de la sociedad a la transmisión</i>	216
a) Procedimiento	217
a') Notificación a los administradores de la sociedad	217
b') Acuerdo de la Junta General	218

b) Notificación y derecho de adquisición preferente subordinado	220
4. CLÁUSULAS ESTATUTARIAS	221
A) <i>Límites de la configuración estatutaria</i>	222
B) <i>Cláusula de consentimiento</i>	223
C) <i>Cláusula que articule un derecho de adquisición preferente</i>	226
D) <i>Otras cláusulas</i>	227
5. EFECTOS DE LA TRANSMISIÓN QUE INCUMPLA LA LEY O LOS ESTATUTOS ...	227
IV. Transmisión forzosa de participaciones sociales	230
1. TRANSMISIÓN <i>MORTIS CAUSA</i>	230
A) <i>El respeto a las legítimas como límite imperativo</i>	232
B) <i>Restricciones estatutarias y pacto sucesorio</i>	233
C) <i>Cláusulas reguladoras del destino post mortem</i>	237
a) Derecho de adquisición preferente	237
b) Otras cláusulas reguladoras de la sucesión <i>mortis causa</i>	240
D) <i>Novedades introducidas por el Proyecto</i>	243
2. TRANSMISIÓN A CONSECUENCIA DE PROCEDIMIENTO DE APREMIO	245
A) <i>¿Debe considerarse que el artículo 34 tendrá carácter imperativo?</i> .	245
B) <i>Ambito de aplicación</i>	246
C) <i>Derecho de adquisición preferente</i>	247
V. Cláusulas limitativas y sociedad unipersonal	248
VI. Reflexión final	250
Bibliografía	250

LA JUNTA GENERAL DE ACCIONISTAS DE LA SOCIEDAD ANONIMA FAMILIAR

JOSÉ MANUEL OTERO LASTRES

I. Introducción	253
II. Breves reflexiones sobre la Sociedad Anónima Familiar	254
III. La Junta General de Accionistas	259
1. PRELIMINAR	259
2. ESPECIALIDADES QUE PLANTEA LA SOCIEDAD ANÓNIMA FAMILIAR EN MATERIA DE JUNTA GENERAL	260
A) <i>Peculiaridades de la Sociedad Anónima Familiar que afectan al propio concepto de Junta General</i>	260
B) <i>Especialidades en punto al funcionamiento de la Junta General</i> ..	262
a) La convocatoria	262
a') La convocatoria formal	262
b') La convocatoria judicial	268
c') La Junta sin convocatoria: la Junta Universal	269
b) Actos preparatorios para la constitución de la Junta General	272
c) La celebración de la Junta	273

Bibliografía	279
--------------------	-----

LO DESTACABLE EN LA SOCIEDAD FAMILIAR. ESPECIALIDADES EN EL ORGANO DE ADMINISTRACION DE LA ANONIMA FAMILIAR

VÍCTOR MANUEL GARRIDO DE PALMA

Introducción	281
I. Lo destacable en la sociedad familiar	281
II. Nacimiento de la sociedad	282
1. EL INGRESO DE LOS HIJOS EN ELLA	282
2. MODOS DE INGRESO EN LA SOCIEDAD	283
III. Aportaciones a la sociedad. Prestaciones accesorias	283
1. APORTACIONES AL CAPITAL SOCIAL	283
2. PRESTACIONES ACCESORIAS DISTINTAS DE LAS APORTACIONES DE CAPITAL ..	283
A) <i>Su objeto</i>	284
B) <i>El supuesto de las prestaciones accesorias por menores de edad</i> ...	284
3. ESPECIALIDADES DE LA SOCIEDAD FAMILIAR CUANDO EXISTEN HIJOS MENO- RES DE EDAD	285
IV. Acciones de la sociedad anónima. Participaciones de la limitada	286
1. SIGNIFICADO JURÍDICO DE LA ACCIÓN Y DE LA PARTICIPACIÓN SOCIAL	286
2. DERECHOS DEL SOCIO EN AMBOS TIPOS DE SOCIEDADES	286
3. LAS ACCIONES PRIVILEGIADAS. PARTICIPACIONES IGUALES	287
A) <i>Significado de la igualdad de la participación social</i>	287
B) <i>Enfoques doctrinales</i>	287
C) <i>La actual regulación legal-reglamentaria de la materia en estudio</i> ..	288
a) Premisa básica de la que se debe partir	288
b) <i>¿Dividendos privilegiados?</i>	288
c) <i>Igualdad y derecho de voto. Problemática</i>	289
d) <i>El derecho de suscripción preferente</i>	289
e) <i>Cuota de liquidación</i>	290
D) <i>Conclusiones acerca de la igualdad de las participaciones en la sociedad de responsabilidad limitada</i>	290
a) <i>La reciente Jurisprudencia registral</i>	290
b) <i>Los legítimos intereses a considerar en la sociedad familiar</i> ..	291

EL ORGANO DE ADMINISTRACION DE LA SOCIEDAD ANONIMA DE CARACTER FAMILIAR. CARACTERES ESPECIFICOS

VÍCTOR MANUEL GARRIDO DE PALMA

Introducción	293
I. Aspectos destacables	293
II. Nombramiento de los administradores. El artículo 123 de la Ley	294
III. Cláusulas estatutarias. Supuestos a considerar	294

1. QUE HAYA DE SER ACCIONISTA. AUMENTO DE REQUISITOS Y EXIGENCIAS EN LOS ESTATUTOS	294
2. QUE SE SEA ACCIONISTA CON UNA ANTIGÜEDAD DETERMINADA	295
3. QUE NO SE PUEDA SER ADMINISTRADOR A PARTIR DE UNA EDAD DETERMINADA	295
4. EXIGENCIA DE CONCRETAS CONDICIONES Y REQUISITOS OBJETIVOS	295
5. ACCIONES PRIVILEGIADAS Y DERECHOS A DESIGNAR ADMINISTRADORES	295
6. OTRAS POSIBLES PREVISIONES ESTATUTARIAS	296
IV. Pactos y condiciones entre los socios. El supuesto del protocolo familiar	296
V. La estabilidad en el cargo de administrador y el principio legal de la libre revocabilidad	297
1. CARACTERES PECULIARES DE LA CUESTIÓN EN LA SOCIEDAD FAMILIAR	297
2. EL ARTÍCULO 126 DE LA LEY Y EL POSIBLE RÉGIMEN ESTATUTARIO	297
3. ARMONIZACIÓN DE LA CONVENIENTE ESTABILIDAD EN EL CARGO CON LA SEPARACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES POR LA JUNTA GENERAL	298
A) <i>Fundamento de principio</i>	298
B) <i>Consecuencias jurídicas que se derivan</i>	298
C) <i>El nombramiento de uno a modo de administrador estatutario y la separación ad nutum</i>	299
VI. El Consejo de Administración y la sociedad anónima familiar	299
INTRODUCCIÓN	299
1. LAS DELIBERACIONES DEL CONSEJO: ¿CABE EL «VOTO POR INTERÉS»?	300
2. ¿EXIGENCIA DEL VOTO FAVORABLE DE UN DETERMINADO CONSEJERO?	300
3. ¿VOTO DIRIMIENTE O DE CALIDAD DEL PRESIDENTE PREVISTO POR LOS ESTATUTOS PARA CASO DE EMPATE?	300
4. SOMETIMIENTO AL COMPROMISO ARBITRAL EN EL SUPUESTO ANTERIOR	301
5. PODER DE REPRESENTACIÓN Y CONSEJEROS DELEGADOS: LA PRIVACIÓN ESTATUTARIA DE TAL FACULTAD AL CONSEJO DE ADMINISTRACIÓN. PLANTEAMIENTO DE LA CUESTIÓN	301

TRATAMIENTO FISCAL DE LA UNIDAD FAMILIAR COMO EMPRESA EN LOS IMPUESTOS SOBRE LA RENTA Y EL PATRIMONIO

RAMÓN DRAKE Y DRAKE

I. Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas	303
1. UNIDAD FAMILIAR	304
2. RENTAS FAMILIARES	304
A) <i>Rendimientos del trabajo</i>	304
B) <i>Rendimientos del capital</i>	306
C) <i>Rendimientos empresariales o profesionales</i>	307
D) <i>Incrementos y disminuciones de patrimonio</i>	310
E) <i>Base imponible y liquidable</i>	314
F) <i>Tarifas</i>	315
G) <i>Gravamen de las rentas irregulares</i>	315
H) <i>Deducciones de la cuota: especial referencia a las deducciones personales y familiares</i>	316
a) <i>Deducciones familiares y personales</i>	316

b)	Deducciones por inversiones	319
c)	Deducciones por donativos	320
d)	Reducción por dividendos	321
e)	Reducción del Impuesto Municipal sobre el Incremento de Valor de los Terrenos de Naturaleza Urbana	321
f)	Deducción por rendimientos del trabajo personal	321
II.	Impuesto sobre el Patrimonio	322
1.	INTRODUCCIÓN	322
2.	LA UNIDAD FAMILIAR EN EL IMPUESTO SOBRE EL PATRIMONIO	322
3.	EL SUJETO PASIVO	322
4.	EL HECHO IMPONIBLE	322
5.	BIENES Y DERECHOS EXENTOS	323
6.	LA BASE IMPONIBLE	324
7.	LA BASE LIQUIDABLE	325
8.	TARIFA	325
9.	LÍMITE DE LA CUOTA ÍNTEGRA	325
10.	OBLIGACIÓN DE DECLARAR	326
11.	CONCURRENCIA DE LOS IMPUESTOS SOBRE LA RENTA Y SOBRE EL PATRIMONIO	326

ALTA EN LA SEGURIDAD SOCIAL DE SOCIOS, ADMINISTRADORES Y DIRECTIVOS DE LAS COMPAÑÍAS MERCANTILES Y CIVILES

RAFAEL MARTÍNEZ EMPERADOR

I.	Introducción	327
II.	Legalidad aplicable	328
III.	Alta en la Seguridad Social de Administradores y directivos de sociedades capitalistas	330
IV.	Alta en la Seguridad Social de socios de sociedades individualistas o de personas	341
	Bibliografía	342

REFLEXIONES SOBRE LA EMPRESA DEL SIGLO XXI

JOSÉ JUAN PÉREZ-TABERNEO POBLACIÓN

I.	Introducción	345
II.	Nuevas estrategias para nuevos tiempos	346
III.	Un mundo cada vez más complejo, dinámico y desafiante	347
IV.	Una nueva arquitectura social al servicio de la persona	349
V.	Un nuevo modelo de empresa	350
VI.	El humanismo generador de la verdadera competitividad	350
VII.	Llamamientos a la reflexión y a la necesidad humana de crear	353