

↙  
M<sup>a</sup> DEL MAR ÀNDREU MARTÍ  
Doctora en Derecho  
Profesora Titular (E.U.) de Derecho Mercantil  
Facultad de Ciencias de la Empresa  
Universidad Politécnica de Cartagena

↙  
LA NULIDAD DE LA FUSIÓN DE SOCIEDADES

Prólogo  
JOSÉ MIGUEL ÉMBID IRUJO  
Catedrático de Derecho Mercantil

**A R A N Z A D I**  
—————  
E D I T O R I A L

# Sumario

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS .....	15
PRÓLOGO .....	17

## PARTE I

### ENCUADRAMIENTO DEL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA NULIDAD DE LA FUSIÓN DE SOCIEDADES EN EL DERECHO SOCIETARIO ESPAÑOL

#### CAPÍTULO I

<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	23
I. Preliminar .....	23
II. Concepto y caracteres de la fusión de sociedades .....	25
III. Naturaleza jurídica de la fusión de sociedades .....	33
1. Consideración de la fusión de sociedades como un fenómeno unitario .....	33
2. Diferentes teorías unitarias en torno a la naturaleza jurídica de la fusión de sociedades .....	35
3. Validez de la modificación en Junta general del proyecto de fusión .....	39
IV. Régimen jurídico de la fusión de sociedades anónimas como derecho común de la fusión de sociedades .....	42
1. Ámbito subjetivo de una operación estructural de fusión de sociedades .....	43
1.1. Respecto a las sociedades participantes en la fusión .....	43
1.2. Respecto a la sociedad resultante de la fusión .....	46

**CAPÍTULO II**

<b>RÉGIMEN JURÍDICO DE LA NULIDAD DE LA «FUSIÓN DE SOCIEDADES NO INSCRITA» .....</b>	49
I. Advertencia terminológica preliminar .....	49
II. Planteamiento de la cuestión: la inscripción registral como punto delimitador entre dos regímenes jurídicos .....	49
III. Impugnación del acuerdo social de fusión. Repercusiones jurídicas sobre la futura fusión .....	51
1. Primer supuesto: resolución judicial previa a la inscripción .....	52
2. Segundo supuesto: suspensión judicial del acuerdo impugnado .....	52
3. Tercer supuesto: resolución judicial posterior a la inscripción registral .....	54
IV. Acción de nulidad de la fusión «versus» acción de impugnación del acuerdo de fusión .....	57

**PARTE II**

**RÉGIMEN JURÍDICO DE LA NULIDAD DE LA FUSIÓN DE SOCIEDADES**

**CAPÍTULO III**

<b>INTRODUCCIÓN .....</b>	63
I. Origen comunitario del régimen jurídico sobre la nulidad de la fusión de sociedades .....	63
1. Artículo 22 de la Directiva 78/855/CEE, de 8 de octubre .....	63
2. Su controvertido carácter vinculante .....	64
II. Breve referencia a su transposición en algunos Estados miembros .....	66
1. Derecho alemán .....	66
1.1. La inatacabilidad de la fusión inscrita .....	66
1.2. Mecanismos de control previos a la eficacia de la fusión .....	67
1.3. Revisión judicial de la relación de canje .....	69
2. Derecho italiano .....	70

	<i>Página</i>
2.1. La inatacabilidad de la fusión inscrita .....	70
2.2. La acción de resarcimiento por los daños causados por la fusión de sociedades .....	74
A) Legitimación activa .....	76
B) Legitimación pasiva .....	76
<b>CAPÍTULO IV</b>	
<b>LA ACCIÓN DE NULIDAD DE LA FUSIÓN DE SOCIEDADES ...</b>	<b>79</b>
I. Presupuestos materiales de la acción de nulidad de la fusión de sociedades .....	79
1. Causas comunitarias excluidas .....	79
1.1. Supresión como causa de nulidad de la fusión de los defectos en fase de legalidad .....	81
2. Causas legales de nulidad de la fusión de sociedades ....	82
2.1. Causas de nulidad de la fusión de sociedades .....	83
A) Infracción de las exigencias formales de constitución o funcionamiento de la Junta general .....	84
a) Supuesto específico de la Junta universal .....	85
B) Infracción de las exigencias relativas a la formación de la voluntad social .....	90
a) Incorrecta valoración patrimonial .....	90
C) Contenido del acuerdo contrario a Ley .....	92
a) Infracción de la prohibición legal de canje de acciones propias .....	93
b) Ausencia o invalidez de adopción del acuerdo en junta especial .....	93
2.2. Causas de anulabilidad de la fusión de sociedades .....	94
A) Determinación del tipo de canje .....	95
3. La controvertida aplicación de las causas de nulidad de la sociedad .....	97
3.1. Planteamiento .....	97
3.2. Causas relativas al contenido de sus elementos estructurales .....	100

3.3.	Causas relativas al proceso constitutivo de la sociedad .....	101
II.	Regularización de las causas de nulidad o de anulabilidad ...	102
1.	Sustitución o revocación del acuerdo social nulo o anulable .....	103
2.	Concesión judicial de un plazo para subsanar la causa de nulidad o anulabilidad .....	104
III.	Legitimación de la acción de nulidad .....	107
1.	Legitimación pasiva .....	107
2.	Legitimación activa .....	109
IV.	Plazo de interposición de la acción de nulidad .....	113
1.	Especial referencia a la contravención del orden público .....	118
2.	Inicio del cómputo .....	119

## CAPÍTULO V

<b>EFICACIA DE LA NULIDAD DE LA FUSIÓN DE SOCIEDADES .</b>	<b>121</b>	
I.	Introducción .....	121
II.	Efectos de la nulidad de la fusión de sociedades .....	122
1.	Eficacia interna de la nulidad de la fusión de sociedades .	123
1.1.	Con relación a la sociedad resultante de la fusión.	123
A)	Sociedad resultante de nueva creación .....	123
B)	Sociedad absorbente .....	128
1.2.	Con relación a las sociedades participantes en la fusión. Su particular «reviviscencia» .....	128
2.	Eficacia externa de la nulidad de la fusión de sociedades.	131
2.1.	Con relación a las obligaciones contraídas por la sociedad resultante .....	131
A)	Período de mantenimiento de la validez de las obligaciones .....	133
B)	Sobre el carácter directo o subsidiario de la responsabilidad solidaria .....	134
C)	Distribución de las deudas entre las sociedades participantes .....	135
2.2.	Con relación a los créditos adquiridos por la sociedad resultante .....	136

	<u><i>Página</i></u>
CONCLUSIONES .....	139
ÍNDICE CRONOLÓGICO DE DISPOSICIONES CITADAS .....	145
BIBLIOGRAFÍA .....	149