



UNIVERSIDAD DE ZARAGOZA
FACULTAD DE DERECHO
• BIBLIOTECA •

Índice general

| | |
|---------------------------|----|
| <i>Prólogo</i> | 9 |
| <i>Introducción</i> | 11 |
| <i>Abreviaturas</i> | 27 |

Capítulo I

ACTO JURIDICO, ACTO SOCIETARIO Y ACTO DIRECTORIAL

| | |
|---|----|
| § 1. Perspectiva global | 33 |
| a) El emplazamiento sistémico de la normativa societaria | 33 |
| b) La clave de bóveda | 37 |
| § 2. La trascendencia de una adecuada delimitación conceptual | 38 |
| a) La noción de acto jurídico | 38 |
| 1. Perfil genérico | 38 |
| 2. Elementos caracterizantes | 39 |
| I. Sujeto | 39 |
| II. Objeto | 41 |
| III. Causa | 42 |
| IV. Forma | 43 |
| b) La noción de acto jurídico societario | 45 |
| 1. Perfil genérico | 45 |
| 2. Algunas dificultades técnicas | 47 |
| 3. El carácter de acto colegial (colectivo) | 50 |
| — Elementos caracterizantes | 53 |
| 1.1. Sujeto | 53 |
| 1.2. Objeto | 55 |
| 1.3. Causa | 57 |
| 1.4. Forma | 59 |

| | |
|---|----|
| 4. La noción de acto jurídico directorial | 60 |
| I. Perfil generico | 60 |
| II. Elementos caracterizantes | 61 |
| II.1 Sujetos | 61 |
| II.2 Objeto | 64 |
| II.3 Causa | 69 |
| II.4 Forma | 70 |
| a. Generalidades | 70 |
| b. Periodicidad | 71 |
| c. Convocatoria | 72 |
| d. Orden del Día | 73 |
| e. Quórum | 75 |
| f. Deliberación | 77 |
| g. Lugar de reunión | 80 |
| h. Acta | 82 |
| § 3. Ineficacia de los actos jurídicos (con especial referencia al acto societario y directorial) | 85 |
| a) La ineficacia. Concepto y clasificación | 85 |
| b) La ineficacia en el régimen societario | 92 |

Capítulo II

EL CARACTER CUESTIONABLE DE LOS ACTOS DEL DIRECTORIO

| | |
|--|-----|
| § 4. El vacío legal que caracteriza la materia | 103 |
| a) La noción de laguna jurídica | 103 |
| b) Tipos de lagunas jurídicas | 104 |
| c) ¿En qué categoría encaja la impugnación de actos directoriales? | 105 |
| § 5. La viabilidad de impugnar actos directoriales | 107 |
| a) Consideraciones liminares | 107 |
| b) La postura de la matriz incuestionable de los actos directoriales | 108 |
| c) La postura de la matriz cuestionable de los actos directoriales | 110 |
| d) Nuestra opinión | 112 |
| e) La cuestión en otros tipos societarios | 116 |
| § 6. La admisión del instituto en el Anteproyecto de reformas a la LSC de 2003 | 119 |
| a) Breve noticia de anteriores proyectos de reforma a la normativa societaria | 119 |
| b) El Anteproyecto de 2003 y su art. 267 | 120 |
| § 7. El advenimiento de la responsabilidad social empresaria, el buen gobierno corporativo y la posibilidad de cuestionar los actos del directorio | 124 |

| | | |
|------|--|-----|
| a) | Generalidades | 124 |
| b) | Las implicancias de la "Responsabilidad Social Empresaria" en el funcionamiento interno de las sociedades anónimas | 125 |
| c) | Doctrina del <i>Corporate Governance</i> e impugnación de actos del directorio | 127 |
| § 8. | Una mirada desde el Análisis Económico del Derecho | 131 |
| a) | Aproximación al tema | 131 |
| b) | ¿Se actúa eficientemente nulificando actos del directorio de sociedades anónimas? | 133 |

Capítulo III

CAUSALES DE INVALIDEZ

| | | |
|-------|---|-----|
| § 9. | Consideraciones preliminares | 141 |
| a) | El funcionamiento del directorio | 141 |
| b) | Normas de funcionamiento | 145 |
| c) | Clasificaciones posibles en torno a la invalidez de los actos directoriales | 148 |
| d) | Invocación de causales de invalidez que esconden un cuestionamiento de mérito u oportunidad | 150 |
| § 10. | Clasificación de las causales de invalidez | 152 |
| a) | Parámetro clasificatorio | 152 |
| b) | Invalidez en los sujetos | 153 |
| 1. | Falta de capacidad | 153 |
| 2. | Falta de legitimación | 155 |
| 3. | Configuración de vicios de la voluntad | 156 |
| 4. | Afectación del derecho de información | 157 |
| i. | Consideraciones previas | 157 |
| ii. | El derecho de información de los directores | 159 |
| iii. | Mecanismos de afectación del derecho de información en el seno del órgano de administración | 162 |
| c) | Invalidez en el objeto | 166 |
| 1. | Objeto ilícito | 166 |
| 2. | Vicio de competencia | 171 |
| i. | Generalidades | 171 |
| ii. | Advocación de competencias reservadas a órganos diversos del directorio | 177 |
| ii.1. | Incompetencia total | 177 |
| ii.2. | Incompetencia parcial | 181 |
| iii. | De dominantes y dominadas (la cuestión en los grupos de sociedades) | 185 |
| d) | Invalidez en la causa | 188 |

| | |
|--|-----|
| 1. Interés contrario al interés social (la hipótesis del art. 272 de la Ley de Sociedades Comerciales) | 188 |
| I. Aproximación al tema. ¿Sabemos de qué hablamos cuando aludimos al "interés social"? | 188 |
| II. La colisión de intereses en la estructura societaria | 197 |
| III. El supuesto de hecho del art. 272 de la Ley de Sociedades Comerciales | 198 |
| IV. La consecuencia jurídica: comunicación y abstención de voto y quórum | 200 |
| V. ¿Responsabilidad civil o sanción de nulidad? | 202 |
| 2. Otras hipótesis concebibles | 204 |
| c) Invalidez en la forma | 204 |
| 1. Los recaudos formales de toda reunión de directorio | 204 |
| 2. Inexistencia o irregularidad en la convocatoria | 206 |
| 3. Inexistencia o irregularidad en el Orden del Día | 208 |
| 4. Quórum insuficiente | 214 |
| I. Generalidades | 214 |
| II. La llamada "prueba de la resistencia" y su inconsistencia | 216 |
| III. Obtención de quórum a través de directores suplentes no habilitados para participar en la reunión | 222 |
| 5. <i>Quid</i> del lugar de reunión (el complejo tema de las reuniones de directorio en el exterior) | 223 |
| 6. Una situación intermedia: inexistencia o irregularidad en el acta de reunión | 229 |

Capítulo IV

CUESTIONES PROCESALES

| | |
|--|-----|
| § 11. Introducción | 235 |
| § 12. Trámite de la acción impugnativa | 237 |
| a) Tipo de proceso | 237 |
| b) Competencia | 237 |
| § 13. Legitimación activa | 238 |
| a) Socios | 238 |
| b) Directores | 239 |
| c) Síndicos (o miembros de la Comisión Fiscalizadora o el Consejo de Vigilancia) | 243 |
| d) Autoridad de contralor | 245 |
| 1. Inspección General de Justicia de la Nación (y organismos análogos en las jurisdicciones locales) | 245 |
| 2. Comisión Nacional de Valores | 247 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 3. | ¿Invierte facultades la Comisión Nacional de Defensa de la Competencia para invalidar o suspender decisiones del directorio? | 248 |
| e) | Titulares de acciones encuadradas en el Programa de Propiedad Participada (PPP) | 249 |
| f) | Terceros | 252 |
| § 14. | Legitimación pasiva | 258 |
| a) | Regln general | 258 |
| b) | Excepciones | 259 |
| § 15. | Plazo | 261 |
| a) | Extensión | 261 |
| 1. | Digresión preliminar: de nuevo sobre la posibilidad de decretar la nulidad absoluta de actos del directorio | 261 |
| 2. | Plazo de aplicación e inicio del cómputo | 263 |
| b) | Naturaleza: ¿plazo de prescripción o de caducidad? (una polémica que se reedita) | 265 |
| § 16. | Algunas situaciones problemáticas | 270 |
| a) | ¿Suspende la mediación previa el plazo para interponer la acción de impugnación contra una resolución de directorio? | 270 |
| b) | La posibilidad de aplicar analógicamente el art. 252 de la LSC a los actos del directorio | 271 |
| c) | ¿Puede solicitarse la suspensión preventiva de una resolución de directorio ya ejecutada? | 274 |
| d) | Medidas cautelares adicionales | 279 |
| e) | ¿Es indispensable agotar la vía societaria para interponer la acción impugnativa? | 281 |
| 1. | Tesis afirmativa | 282 |
| 2. | Tesis intermedia | 282 |
| 3. | Tesis negatoria | 284 |
| 4. | Nuestra opinión | 285 |
| f) | Incidencia de la aprobación de la gestión de los directores | 287 |
| g) | ¿Y si la resolución de directorio viciada afecta derechos laborales? | 287 |
| 1. | Planteo del problema | 287 |
| 2. | La nulidad en el Derecho laboral por irregularidad en el objeto (una referencia indispensable) | 289 |
| 3. | Una propuesta de solución armónica | 293 |
| § 17. | Prueba | 298 |
| a) | Aspectos probatorios en conflictos societarios | 298 |
| b) | Prueba de la invalidez del acto directorial impugnado | 298 |
| § 18. | Efectos de la declaración de nulidad del acto directorial | 304 |
| a) | Efectos propiamente dichos | 304 |

| | |
|---|-----|
| 1. Trascendencia del tema | 304 |
| 2. Retroacción de los efectos | 304 |
| 3. Impacto sobre los directores e integrantes de los órganos sociales | 306 |
| 4. Impacto respecto de terceros | 307 |
| b) Responsabilidad de los directores por aprobación de resoluciones de directorio nulas | 309 |
| 1. Consideraciones previas | 309 |
| 2. Naturaleza de la responsabilidad | 309 |
| 3. Requisitos de procedencia | 310 |
| I. Autoría | 310 |
| II. Antijuridicidad | 311 |
| III. Daño | 312 |
| IV. Nexo de causalidad | 312 |
| V. Factor de atribución | 313 |

Capítulo V

BREVE PANORAMA

DE DERECHO COMPARADO

| | |
|--|-----|
| § 19. Los Estados Unidos de América | 319 |
| a) Insoslayables nociones introductorias | 319 |
| b) Aspectos formales en el funcionamiento del directorio (<i>board of directors</i>) | 323 |
| c) La incidencia de la <i>business judgement rule</i> | 326 |
| d) Colofón | 328 |
| § 20. España | 331 |
| a) Marco normativo | 331 |
| b) Fundamentos | 332 |
| c) ¿Por qué un régimen específico? | 335 |
| d) Hipótesis de aplicación y aspectos procesales | 336 |
| e) Algunos precedentes jurisprudenciales de interés del Tribunal Supremo | 340 |
| 1. La importancia del pronunciamiento del máximo tribunal español | 340 |
| 2. La formulación de cuentas anuales | 340 |
| 3. La actuación del administrador único | 342 |
| 4. Convocatoria irregular | 343 |
| § 21. Francia | 345 |
| a) Generalidades | 345 |
| b) Hipótesis concebibles y encuadre normativo | 348 |
| § 22. Italia | 351 |

| | |
|---|-----|
| a) Generalidades | 351 |
| b) El "disparador" del instituto y la previsión originaria del <i>Codice Civile</i> : el conflicto de intereses en el seno del órgano de administración | 352 |
| c) Evolución y estado actual de la cuestión (el art. 2388, <i>Codice Civile</i>) | 354 |

Apéndice

CRITERIOS JURISPRUDENCIALES

| | |
|--|-----|
| 1. Imposibilidad de impugnar actos y resoluciones del directorio e inaplicabilidad del art. 251 de la <i>LSC</i> | 361 |
| 2. Carácter impugnabile de los actos y resoluciones del directorio | 362 |
| 3. Afectación del derecho de información (causal de invalidez en la expresión de voluntad de los sujetos) | 363 |
| 4. Vicio de competencia | 363 |
| 5. Inexistencia o irregularidad en la convocatoria | 365 |
| 6. Inexistencia o irregularidad en el orden del día | 366 |
| 7. Inexistencia o irregularidad en el quórum | 367 |
| 8. Anomalías en el lugar de reunión (reuniones de directorio en el exterior) | 369 |
| 9. Irregularidades en la confección del acta | 369 |
| 10. Situaciones de nulidad absoluta | 370 |
| 11. Situaciones de nulidad relativa | 371 |
| 12. Necesidad de agotar vías intrasocietarias | 371 |
| 13. Innecesariedad de agotar vías intrasocietarias | 372 |
| 14. Suspensión preventiva | 373 |
| 15. Legitimación activa | 376 |

| | |
|-----------------------------------|-----|
| <i>Bibliografía general</i> | 379 |
|-----------------------------------|-----|