

*El órgano de administración de una sociedad de capital en concurso*  
**Monografía 19**

**ÍNDICE**

ABREVIATURAS .....	XI
PRÓLOGO .....	XVII
PRELIMINAR .....	XXI
INTRODUCCIÓN. HACIA UNA ORDENACIÓN SISTEMÁTICA DE LAS FUNCIONES DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN DE UNA SOCIEDAD DE CAPITAL EN CONCURSO.....	XIII

**PARTE PRIMERA**

**LA MODULACIÓN DE COMPETENCIAS DEL ÓRGANO  
DE ADMINISTRACIÓN DE UNA SOCIEDAD DE CAPITAL  
EN CONCURSO**

**CAPÍTULO I**

**EL ESTABLECIMIENTO DE ÁMBITOS DE COMPETENCIAS  
DIFERENCIADOS EN LA ACTUACIÓN DE LOS  
ADMINISTRADORES DE UNA SOCIEDAD DE CAPITAL  
EN CONCURSO**

I. INTRODUCCIÓN.....	5
II. LA NECESARIA CONTINUIDAD DE LOS ADMINISTRADO- RES SOCIALES DURANTE EL PROCEDIMIENTO CONCUR- SAL Y LA INJUSTIFICADA RUPTURA DE ESTE PRINCIPIO EN LA FASE DE LIQUIDACIÓN.....	6
1. El mantenimiento del órgano de administración como «efecto» de la declaración de concurso de una sociedad de capital.....	6
2. El cese de los administradores como efecto de la apertura de la fase de liquidación concursal .....	14
III. LOS REGÍMENES DE INTERVENCIÓN Y SUSPENSIÓN EN EL EJERCICIO DE LAS FACULTADES PATRIMONIALES .....	22

## ÍNDICE

---

1. La intervención y la suspensión como instrumentos jurídicos de control de la actuación de los administradores sobre el patrimonio social.....	22
2. El establecimiento de los regímenes de intervención y suspensión durante las distintas fases del procedimiento concursal.....	34
3. La acción de anulación frente a la actuación de los administradores infringiendo los regímenes de intervención y suspensión en el ejercicio de las facultades patrimoniales.....	41
IV. INTERÉS SOCIAL E INTERÉS CONCURSAL COMO PRINCIPIOS INFORMADORES DE LA ACTUACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES.....	46

### CAPÍTULO II

#### LOS DISTINTOS ÁMBITOS DE COMPETENCIAS DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN DE UNA SOCIEDAD DE CAPITAL DECLARADA EN CONCURSO

I. PLANTEAMIENTO.....	69
II. LOS CRITERIOS DE DELIMITACIÓN EN DERECHO COMPARADO.....	73
1. Los criterios de delimitación en la doctrina alemana .....	73
1.1. <i>Gemeinschuldnerbereich</i> : la necesaria intervención de los administradores sociales para garantizar la posición jurídico procesal de la sociedad concursada.....	75
1.2. <i>Verdrängungsbereich</i> vs. <i>Konkursfreien Bereich - Insolvenzfremie Bereich</i> : el ejercicio de competencias de los administradores en función de su incidencia sobre el patrimonio societario incluido en el concurso .....	77
2. La ausencia de criterios de delimitación y el consiguiente tratamiento fragmentario de la cuestión en otros ordenamientos europeos continentales .....	87
III. LA DELIMITACIÓN DE ÁMBITOS DE COMPETENCIAS EN EL DERECHO ESPAÑOL.....	91
1. Ámbito estrictamente procesal.....	93
2. Las relaciones entre la administración concursal y la administración societaria en función de los regímenes de ejercicio de las facultades patrimoniales del deudor .....	98

3. Marco de actuación de los administradores de las sociedades de capital sin afectar al concurso .....	110
---	-----

**PARTE SEGUNDA**  
**LOS EFECTOS DE LA SITUACIÓN CONCURSAL SOBRE LAS**  
**COMPETENCIAS DE GESTIÓN Y REPRESENTACIÓN DE**  
**LOS ADMINISTRADORES**

**CAPÍTULO I**

**LAS COMPETENCIAS DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN**  
**EN DEFENSA DE LA POSICIÓN PROCESAL EN EL CONCURSO**  
**DE LA SOCIEDAD DE CAPITAL**

I. PLANTEAMIENTO.....	125
II. LAS FACULTADES Y DERECHOS DE NATURALEZA PROCESAL EJERCITADOS POR EL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN.....	126
1. Las facultades del órgano de administración en relación al estatuto jurídico de los administradores concursales .....	126
1.1. Legitimación para recusar a los administradores concursales y solicitar su separación .....	126
1.2. Posibilidad de solicitar la modificación de la retribución y recurrir frente a su fijación o modificación .....	136
1.3. Legitimación para instar la responsabilidad de la administración concursal .....	140
1.4. La interposición de recursos frente a determinadas resoluciones sobre el estatuto jurídico de los administradores concursales .....	144
2. Las facultades de naturaleza procesal del órgano de administración en la fase común.....	146
2.1. Posibilidad de instar la conversión del procedimiento ordinario a abreviado, y viceversa .....	146
2.2. Solicitud de anulación de actuaciones y decisiones adoptadas con créditos condicionales.....	149

## ÍNDICE

---

2.3. La posibilidad de impugnar el inventario y la lista de acreedores realizados por la administración concursal.....	151
3. Las facultades de naturaleza procesal del órgano de administración en la fase de convenio .....	155
3.1. Propuesta de convenio a los acreedores: legitimación, contenido y prohibiciones .....	155
3.1.1. La legitimación de los administradores para proponer un convenio a los acreedores y, en su caso, la necesidad de ratificación por la junta general .	155
3.1.2. El contenido de la propuesta de convenio realizada por los administradores sociales .....	162
3.1.3. Los actos de los administradores como prohibición para presentar una propuesta anticipada de convenio.....	167
3.2. La oposición de los administradores a la aprobación judicial del convenio .....	170
4. Las facultades de naturaleza procesal del órgano de administración en la fase de liquidación.....	172
4.1. Solicitud de apertura de la fase de liquidación concursal: iniciativa de los administradores y decisión de la junta general.....	172
4.2. El derecho de audiencia a los administradores por la apertura de la fase de liquidación concursal a instancias de la administración concursal o de un acreedor, y la mera comunicación cuando se abre de oficio .....	174
4.3. Formulación de observaciones o propuestas de modificación a las operaciones de liquidación, y derecho de audiencia ante la realización de bienes y derechos afectos al pago de créditos con privilegio especial.....	176
5. La actuación del órgano de administración ante el informe de la administración concursal relativo a la conclusión .....	179
III. LOS DEBERES DE NATURALEZA PROCESAL EJERCITADOS POR EL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN.....	181

## ÍNDICE

---

1. El deber de colaboración como deber principal de naturaleza procesal.....	181
1.1. El deber de colaboración con los órganos concursales en sentido amplio y el supuesto concreto de puesta a disposición de libros y documentos.....	184
1.2. El deber de los administradores de colaborar con la Justicia y su conexión con el deber de diligencia en el ejercicio del cargo .....	188
1.3. El ejercicio del deber de colaboración por los administradores .....	195
1.4. La extensión en el tiempo del deber de colaboración.....	199
1.5. Las consecuencias derivadas de incumplir el deber de colaboración .....	200
2. Los deberes del órgano de administración durante la fase de convenio y liquidación .....	204
2.1. El deber de asistencia a la junta de acreedores y la imposibilidad de representar a los acreedores .....	204
2.2. La vinculación al convenio y el deber de informar sobre su cumplimiento.....	207
2.3. El deber de solicitar la apertura de la fase de liquidación .....	208

## CAPÍTULO II

### **LAS RELACIONES ENTRE ADMINISTRACIÓN SOCIETARIA Y ADMINISTRACIÓN CONCURSAL DE ACUERDO A LOS RÉGIMENES DE EJERCICIO DE LAS FACULTADES PATRIMONIALES DE LA SOCIEDAD CONCURSADA**

I. PLANTEAMIENTO.....	213
II. LA GESTIÓN EMPRESARIAL DURANTE EL CONCURSO.....	214
1. La influencia del momento de aceptación del cargo de los administradores concursales en la gestión empresarial de la administración societaria.....	214
1.1. La gestión empresarial antes de la aceptación del cargo de los administradores concursales.....	214

## ÍNDICE

---

1.2. La gestión empresarial tras la aceptación del cargo .....	223
2. La legitimación de los administradores de la sociedad para solicitar la enajenación de bienes y derechos de la concursada durante la fase común del concurso .....	232
III. LA ACTUACIÓN DE LOS ADMINISTRADORES EN RELACIÓN A LOS VÍNCULOS CONTRACTUALES DE LA SOCIEDAD CONCURSADA .....	241
1. La solicitud de resolución de los contratos con obligaciones recíprocas.....	241
2. Facultades del órgano de administración ante los contratos laborales.....	248
3. La solicitud de rehabilitación de contratos .....	254
4. El concreto problema de la retribución de los administradores durante el concurso.....	257
4.1. La viabilidad de retribuir a los administradores de una sociedad concursada.....	257
4.2. Establecimiento estatutario de los modelos retributivos y los sujetos legitimados para acordar la retribución .....	264
4.2.1. La protección otorgada por la cláusula estatutaria de retribución .....	264
4.2.2. Los sujetos legitimados para acordar la retribución y el sistema retributivo durante un concurso de acreedores .....	267
4.3. Especialidades concursales de los sistemas de retribución .....	272
IV. LA ACTUACIÓN EN OTROS PROCEDIMIENTOS JUDICIALES EN LOS QUE SEA PARTE LA SOCIEDAD CONCURSADA.....	277
1. Planteamiento .....	277
2. La actuación de los administradores en juicios declarativos y procedimientos arbitrales en trámite cuando la sociedad de capital es declarada en concurso .....	278
2.1. En régimen de intervención .....	278

## ÍNDICE

---

2.2. En régimen de sustitución.....	279
3. La actuación de los administradores en los juicios declarativos que se inicien tras la declaración de concurso.....	281
4. Supuestos especiales en la representación en juicio efectuada por los administradores de la sociedad concursada con independencia de las situaciones de intervención y suspensión en el ejercicio de las facultades patrimoniales.....	283
<b>V. EFECTOS SOBRE CUESTIONES PATRIMONIALES VINCULADAS A LA GESTIÓN SOCIAL.....</b>	<b>286</b>
1. La formulación de las cuentas anuales y su auditoría durante el concurso.....	286
2. La solicitud de desembolsos y prestaciones accesorias pendientes de cumplimiento.....	294

### **CAPÍTULO III**

#### **COMPETENCIAS Y FUNCIONAMIENTO DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN SIN AFECCIÓN DIRECTA AL CONCURSO DE LA SOCIEDAD**

<b>I. PLANTEAMIENTO.....</b>	<b>301</b>
<b>II. LA FINANCIACIÓN DE LOS COSTES DERIVADOS DEL FUNCIONAMIENTO ORGÁNICO.....</b>	<b>302</b>
<b>III. GESTIÓN INTERNA DE LA SOCIEDAD DE CAPITAL CONCURSADA.....</b>	<b>315</b>
1. El funcionamiento del consejo de administración durante el concurso.....	315
1.1. Convocatoria y celebración durante el concurso de sesiones del consejo de administración y de las comisiones ejecutivas.....	315
1.2. El problema de votar por escrito y sin sesión en las reuniones del consejo de administración.....	319
1.3. El ejercicio de la cooptación durante el procedimiento concursal.....	320
2. La llevanza de los libros societarios como competencia de los administradores sociales durante el procedimiento concursal...	321

## ÍNDICE

---

3. La actuación de los administradores en la autorización a los socios para que transmitan su porcentaje del capital social durante el concurso.....	324
IV. FACULTADES Y DEBERES DEL ÓRGANO DE ADMINISTRACIÓN RELATIVOS A LA CONVOCATORIA Y CELEBRACIÓN DE LA JUNTA GENERAL DURANTE EL CONCURSO.....	326
1. La legitimación exclusiva de los administradores sociales para convocar la junta general durante el concurso.....	327
2. La facultad y el deber del órgano de administración de convocar a la administración concursal para que asistan a la junta general.....	334
3. El cumplimiento del deber de información a los socios durante el concurso.....	338
4. La participación de los administradores en la constitución de la mesa y en la deliberación.....	341
5. Asuntos que los administradores pueden incluir en el orden del día de la junta general de una sociedad concursada.....	343
5.1. Incidencia de la situación concursal en el orden del día de la junta general ordinaria.....	343
5.2. La posibilidad de modificar los estatutos impuesta por el desarrollo del concurso.....	347
5.3. Determinación del número de administradores y formas de organización de la administración societaria.....	349
BIBLIOGRAFÍA	
ÍNDICE DE AUTORES.....	353
RESOLUCIONES JUDICIALES Y DE LA DGRN	
JUZGADOS DE LO MERCANTIL.....	375
AUDIENCIAS PROVINCIALES.....	380
TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA.....	382
TRIBUNAL SUPREMO.....	383
DIRECCIÓN GENERAL DE REGISTROS Y DEL NOTARIADO.....	383