

## 1. INTRODUCCIÓ

Aquest document conté un resum de les novetats legislatives i jurisprudencials compreses entre l'1 d'octubre i el 31 de desembre de 2022 que considerem més rellevants. Aquestes novetats s'emmarquen en la pràctica de Corporate & M&A, perquè versen sobre Dret mercantil (incloent el Dret de societats), així com sobre certs aspectes de Dret civil relatiu a obligacions i contractes.

## 2. LEGISLACIÓ

### 2.1 LEGISLACIÓ ESTATAL

#### **Llei 28/2022, de 21 de desembre, de foment de l'ecosistema de les empreses emergents.**

La llei (la "Llei de Startups") té com objectiu establir un marc regulatori per les empreses emergents i incentivar la seva constitució i creixement. Per això, es prenen mesures de caràcter societari, fiscal i administratiu.

En primer lloc, s'estableixen els requisits específics que han de complir les persones jurídiques per ser considerades empreses emergents i, en conseqüència, beneficiar-se de les mesures contingudes a la Llei de Startups:

- Antiguitat de l'empresa (ser de nova creació o, sense ser-ho, no haver superat els 5 anys des de la seva inscripció en el registre mercantil; ampliable a 7 anys per aquelles empreses del sector biotecnològic, energètic, industrial i altres sectors estratègics);
- Independència (no haver sorgit com resultat d'una fusió, escissió o transformació);
- Tenir la seu social, el domicili social o un establiment permanent a Espanya;
- El 60% de la plantilla ha de tenir contracte laboral a Espanya;
- Caràcter innovador del projecte (determinat en cada cas per l'administració pública competent, segons es detalla més endavant);
- No ser una societat cotitzada; i
- No distribuir, ni haver distribuït, dividendes.

En aquest sentit, serà l'Empresa nacional d'Innovació SME, S.A. (ENISA) qui s'encarregarà de rebre les sol·licituds i analitzar si es compleixen tots els requisits per la qualificació de la societat com empresa emergent. El termini per resoldre és de tres mesos des del moment de la presentació de la sol·licitud i s'entendrà estimada transcorreguts tres mesos sense recaure resolució expressa. S'ha de destacar també que la condició d'empresa emergent es farà constar al registre mercantil.

En l'àmbit societari, i en el relatiu a la seva constitució, s'estableixen mesures per agilitzar i flexibilitzar tràmits. Entre elles, s'estableix un procediment de constitució electrònic a través dels mecanismes DUE i CIRCE, es redueixen els terminis d'inscripció al registre mercantil de quinze a cinc dies hàbils i es redueixen també els aranzels registrals i notariaus.

D'aquesta manera, la Llei de Startups preveu que les empreses emergents no incorrin en causa de dissolució per pèrdues que redueixin el seu patrimoni net a menys de la meitat del capital social, regulada a l'article 363.1 apartat e) de la Llei de Societats de Capital ("LSC"), fins que no hagin transcorregut tres anys des del moment de la seva constitució, sempre que no sigui procedent la sol·licitud de declaració de concurs.

A més, les empreses emergents constituïdes com societats limitades podran, mitjançant un acord de la junta general, autoritzar l'adquisició de participacions socials pròpies, fins a un màxim del 20% del capital social, per a la seva ulterior transmissió a administradors o treballadors de l'empresa executant un pla de retribució.

### **Reial Decret-Llei 20/2022, de 27 de desembre, de mesures de resposta a les conseqüències econòmiques i socials de la Guerra d'Ucraïna i de suport a la reconstrucció de la illa de La Palma i altres situacions de vulnerabilitat.**

Fruit de la situació geopolítica, econòmica i social actual, el reial decret-llei busca contenir els preus i ajudar als ciutadans i empreses més afectades en sis àmbits principals: (i) energia; (ii) alimentació; (iii) transport; (iv) indústria gas intensiva; (v) estabilitat econòmica i financera; i (vi) escut social; i, a tal efecte, estableix mesures en una varietat d'àrees.

En particular, considerem rellevant destacar les següents:

- (i) Pròrroga de la nomenada "moratòria comptable" fins el tancament de l'exercici que comenci al 2024: només als efectes de determinar la concurrència de la causa de dissolució prevista a l'article 363.1.e) de la LSC, no es tindran en consideració les

pèrdues dels exercicis 2020 i 2021 fins el tancament de l'exercici que comenci a l'any 2024. És a dir, al tancament dels exercicis 2022, 2023 i 2024 es valorarà la situació de fons propis de les empreses sense tenir en compte les pèrdues generades als exercicis 2020 i 2021.

- (ii) Pròrroga fins el 31 de desembre de 2024 de l'aplicació del règim de suspensió de liberalització de determinades inversions estrangeres realitzades per residents d'altres països de la Unió Europea i de l'Associació Europea de Lliure Comerç: de forma transitòria, es sotmetran a autorització administrativa prèvia, les inversions estrangeres directes realitzades per residents d'altres països de la Unió Europea i de l'Associació Europea de Lliure Comerç: (i) sobre societats cotitzades a Espanya o sobre societats no cotitzades si el valor de la inversió supera els 500.000.000 EUR; (ii) en les que l'inversor passi a ostentar una participació igual o superior al 10% del capital social de la societat espanyola o s'adquireixi el control d'aquesta societat; i (iii) en determinats sectors que afectin l'ordre públic, la seguretat pública i a la salut pública.
- (iii) Inclusió de l'adquisició d'actius en el concepte d'inversió estrangera directa del art. 7 bis de la Llei 19/2003, de 4 de juliol: s'inclouen expressament l'adquisició d'actius com supòsit afectat per la norma relativa a la suspensió del règim de liberalització de determinades inversions estrangeres directes a Espanya.
- (iv) Procediments simplificats d'autorització de projectes d'energies renovables: amb la finalitat d'aconseguir una reducció de la dependència energètica, la contenció de preus i la garantia del subministrament, es declaren d'urgència per raons d'interès públic, els procediments d'autorització dels projectes de generació mitjanant energies renovables competència de l'Administració General de l'Estat, que hagin obtingut l'informe de determinació d'afecció ambiental favorable.

#### **Reial Decret 1055/2022, de 27 de desembre, d'envasos i residus d'envasos.**

Té com principal objectiu establir el règim jurídic aplicable als envasos per prevenir i reduir el seu impacte en el medi ambient. A aquest efecte, entre altres: (a) s'impulsa l'ús d'envasos reutilitzables i el reciclat; (b) s'incrementen les obligacions en matèria de transparència en la

informació d'envasos; i (c) es desenvolupa el règim de responsabilitat ampliada del productor per tots els envasos.

En particular, s'han de destacar les següents obligacions:

- (i) Es crea la secció d'envasos del Registre de Productors de Productes i s'estableix l'obligació d'inscripció pels productors de productes abans del 29 de març de 2023. La falta d'inscripció pot donar lloc a una multa des de 2.001 euros fins 100.000 euros.

El concepte de "productors de productes" és ampli, incloent, entre altres:

- Els envasadors, definits de forma ampla (incloent, a títol exemplificatiu no limitatiu, les empreses de serveis que envasin productes en el punt de venda);
  - Els agents econòmics dedicats a la importació o adquisició en altres Estats membres de la Unió Europea de productes envasats per la seva posada en el mercat;
  - Els titulars de marques de distribució amb seu a Espanya, sempre i quan no s'identifiqui el productor de producte; o
  - Les plataformes de comerç electrònic que introdueixin en el mercat productes envasats procedents de fora d'Espanya, sempre i quan el productor no hagi designat a un representant autoritzat.
- (ii) En la mesura que sigui obligatòria la inscripció mencionada a l'apartat anterior, el Reial Decret estableix: (a) obligacions de *reporting* anual dels envasos que s'hagin introduït en el mercat en cada any natural; i (b) que faci constar el número d'inscripció en el Registre de Productors de Productes en les factures i la resta de documentació comercial.
- (iii) D'aquesta forma, els productors de producte (segons es defineix a l'apartat (i) anterior) hauran d'assolir els objectius de reciclat fixats en el reial-decret. Com a exemple, s'estableix un objectiu mínim de reciclatge del 65% del pes de tots els residus d'envasos al 2025.

## 2.2 *LEGISLACIÓ COMUNITÀRIA*

**Reglament (UE) 2022/2577 del Consell de 22 de desembre del 2022 per el que s'estableix un marc per accelerar el desplegament d'energies renovables.**

Veient el context actual i amb la finalitat de fer front a l'exposició dels consumidors i les empreses europees a uns preus elevats i volàtils de l'energia, el Reglament busca promoure mesures específiques que siguin capaç d'accelerar a curt termini el ritme de desplegament de les energies renovables a la Unió Europea, materialitzades en normes temporals d'emergència per accelerar el procés de concessió d'autoritzacions.

**Directiva (UE) 2022/2381 del Parlament Europeu i del Consell de 23 de novembre de 2022 relativa a un millor equilibri de gènere entre els administradors de les societats cotitzades i a mesures connexes.**

La Directiva té per finalitat aconseguir una representació més equilibrada de dones i homes en els òrgans d'administració de les societats cotitzades.

En particular, destaquem l'obligació dels estats membres de garantir que, abans del 30 de juny de 2026, les societats cotitzades hagin aconseguit un dels objectius següents:

- (i) Que els membres del sexe menys representat ocupin com a mínim el 40% dels llocs de conseller no executiu; o
- (ii) Que els membres del sexe menys representat ocupin com a mínim el 33% dels membres del consell d'administració.

La data límit per la transposició de la Directiva és el 28 de desembre de 2024.

**Directiva (UE) 2022/2462 del Parlament Europeu i del Consell, de 14 de desembre de 2022, per la que es modifiquen el Reglament (UE) no. 537/2014, la Directiva 2004/109/CE, la Directiva 2006/43/CE y la Directiva 2013/34/UE, per el que respecta a la presentació d'informació sobre sostenibilitat per part de les empreses.**

El legislador comunitari va introduir l'any 2014 l'obligació de divulgació d'informació relativa a qüestions mediambientals i socials, així com relatives al personal, al respecte dels drets humans i a la lluita contra la corrupció i el suborn, per part de determinades societats (a destacar, entre altres, els valors mobiliaris d'aquelles que siguin admeses a negociació en un mercat regulat de qualsevol estat membre).

La Directiva (UE) 2022/2464 detalla en major mesura les existències en matèria de presentació d'informació sobre sostenibilitat, amplia la llista de subjectes obligats a la seva presentació i estableix quatre fases per la seva transposició:

- (i) Les empreses ja subjectes a la Directiva sobre divulgació d'informació no financera hauran de presentar al 2025 informació sobre l'exercici 2024;
- (ii) Les grans empreses (això és, aquelles que compleixin determinats llindars de facturació) no subjectes actualment a la Directiva sobre divulgació d'informació no financera hauran de presentar al 2026 informació sobre l'exercici 2025;
- (iii) Les pimes cotitzades, excepte les microempreses, les entitats de crèdit petites i no complexes i les empreses de segurs captives hauran de presentar al 2028 informació sobre l'exercici 2026; i
- (iv) Les empreses de tercers països on el volum de negocis net a la Unió Europea superi els 150 milions d'euros i que tinguin almenys una filial o sucursal a la Unió Europea que superi determinats llindars hauran de presentar al 2029 informació sobre l'exercici 2028.

### 3. SENTÈNCIES DEL TRIBUNAL SUPREM

#### **Sala del Civil, Sentència 701/2022 de 25 d'octubre de 2022 - Impugnació d'acords socials per abús de dret.**

Fets: Varies persones físiques, socis i administradors de la societat matriu d'un grup que ahora conformen la majoria de l'òrgan d'administració de la societat matriu i d'altres societats del grup, duen a terme determinades actuacions societàries en el senat del grup que, si bé formalment s'ajusten a dret, poden tenir per efecte desvirtuar per complet els drets que eventualment puguin ser declarats en un procediment obert. En aquest context, la Sala ha d'examinar l'aplicació de la doctrina jurisprudencial relativa a la nul·litat d'acords socials per abús de dret que no perjudiqui a la societat ni als socis minoritaris, sinó a un tercer (conforme al règim anterior a la reforma de la LSC per la Llei 31/2014, de 3 de desembre).

Resolució: la Sala reitera que, d'acord amb la seva jurisprudència, *"haurà de constatar-se que concorrin els requisits exigits per l'article 7.2 CC i la jurisprudència que l'interpreta per considerar la concurrència d'abús de dret en aquesta matèria societària: i) l'ús formal o externament correcte d'un dret; ii) que causi dany a un interès no protegit per una específica prerrogativa jurídica; i c) la immoralitat o antisocialitat d'aquesta conducta, manifestada de forma subjectiva (exercici del dret amb intenció de danyar, o sense veritable interès en executar-ho, això és, en absència d'interès legítim) o en forma objectiva (exercici anormal del dret, de manera contrària a les finalitats econòmiques-socials d'aquesta)." D'aquesta manera, prossegueix indicant que "per a que l'acord social pugui considerar-se nul, l'únic supòsit per el que els tercers que acreditin interès legítim estaven legitimats per impugnar, era necessari que fos 'contrari a la llei'." En aquest sentit, la Sala es remet a la seva doctrina recordant que "encara que a la regulació de la impugnació d'acords social no es fes menció expressa a l'abús de dret o al abús de poder, això no constituïa un obstacle insuperable per l'anul·lació dels acords socials en aquests supòsits, ja que, a tenor de l'article 7 CC, són contraris a la llei" i que "el que provoca la nul·litat de l'acord és que (...) el perjudici per el tercer, ha sigut produït per un acord contrari a la llei, i que aquesta contrarietat a la llei consisteixi en que l'acord constitueixi un abús de dret". La Sala conclou raonant que, en atenció a les circumstàncies i a la raó de ser dels acords impugnats (buidar de contingut els drets polítics que va obtenir el pare com usufructuari), aquests incorren en abús de dret i, per tant, són contraris a la llei.*

**Sala del Civil, Sentència 777/2022 de 16 de novembre de 2022 - Responsabilitat de l'administrador per els deutes socials.**

Fets: La societat Asistel Plus 2010, S.L. (“**Asistel**”) va contraure un deute comercial amb la societat Gestión de Comunicaciones Alternativas, S.L. (“**GCA**”) al setembre de 2021. Els comptes anuals de l'exercici social del 2012 d'Asistel es van tancar amb uns fons propis negatius. Al tancament de l'exercici social de 2013, el seu patrimoni net va deixar d'estar per sota de la meitat del capital social, i va continuar així en els anys posteriors. GCA va interposar una demanda contra l'administrador únic en el que es va exercitar una acció de responsabilitat a l'empara de l'article 367 LSC adduint que *“la societat Asistel estava en causa de dissolució abans de que naixés el seu crèdit (24.383 euros), sense que els dos mesos següents s'hagués instal·lat la seva dissolució, raó per la que havia de respondre solidàriament del pagament d'aquest crèdit l'administrador d'Asistel”*. La Sala ha d'examinar l'aplicació de la doctrina relativa a la extinció de la responsabilitat de l'administrador durant el temps en que va incomplir el deure de promoure la dissolució de la societat, per la remoció posterior de la causa de dissolució.

Resolució: La Sala dona per acreditat *“que el crèdit de la demandant va néixer quan Asistel estava incursa en causa de dissolució (setembre de 2012), sense que l'administrador hagués complert el deure d'instal·lar la dissolució de la societat o remogut la causa de dissolució per alguns dels mecanismes legals”* i, a aquest efecte, reitera *“la doctrina continguda en la sentència 585/2013, de 14 d'octubre, de que la remoció de la causa de dissolució, en aquest cas perquè es sàpigues la situació de pèrdues que redueixen el patrimoni net per sota de la meitat del capital social, no eximeix a l'administrador de la responsabilitat per els deutes socials sorgits abans de la remoció de la causa i mentre ell era administrador”*.

**Sala del Civil, Sentència 798/2022 de 22 de novembre de 2022. Concepte de grup.**

Fets: Dos empreses amb el mateix domicili social, mateix president, administrades per els mateixos consellers i pertanyents majoritàriament els mateixos socis, van presentar dues ofertes separades en el marc d'una licitació pública. Ambdues ofertes es van considerar temeràries per tractar-se de dues empreses estretament vinculades que es van presentar de manera aparentment individual a una licitació amb dues ofertes pràcticament idèntiques, per el que no van resultar adjudicatàries del concurs. La Sala ha d'examinar l'aplicació de la doctrina jurisprudencial sobre la consideració de grup d'empreses a l'empara de l'article 42.1 del Codi de Comerç.

Resolució: La Sala conclou que *“la noció de grup ve marcada als efectes del mencionat article 86.1 RD 1098/2001, no per l’existència d’una ‘unitat de decisió’, sinó per la situació de control, tal i com preveu l’article 42.1 Ccom”, un control que pot ostentar-se directa o indirectament i, en conseqüència, “amb aquesta referència al control, directe o indirecte, d’una societat sobre una altre o altres, s’estén la noció de grup més enllà dels casos en que existeixi un control orgànic, perquè una societat (dominant) participi majoritàriament en l’accionariat o en l’òrgan d’administració de les altres societats (filials). S’estén també als casos de control indirecte, per exemple, mitjançant l’adquisició de drets o la concertació de contractes que confereixin a la part dominant la capacitat de control, sobre la política financera i comercial, així com el procés decisor del grup. I la noció de ‘control’ implica, junt amb el poder jurídic de decisió, un contingut mínim indispensable de facultats empresarials. Per il·lustrar el contingut d’aquestes facultats, serveix la menció que a la doctrina es fa el Pla General Comptable, part segona, norma 19, que, al definir les ‘combinacions de negocis’, es refereix al ‘control’ com ‘el poder de dirigir les polítiques financera i d’explotació d’un negoci amb la finalitat d’obtenir beneficis econòmics de les seves activitats”. D’aquesta manera, recorda que la sentència de la Sala 190/2017, de 15 de març, “va declarar que per a què existeixi un grup de societats no és necessari que qui exerceixi o pugui exercir el control sigui una societat mercantil que tingui l’obligació legal de consolidar les comptes anuals i l’informe de gestió. De forma que, si existeix control en el sentit definit en l’article 41.1 Ccom, per a què existeixi un grup societari (en aquell cas a efectes de la Llei Concursal) és indiferent que en la cúspide del grup es trobi un societat mercantil (que tindria l’obligació comptable de formular comptes anuals i informe de gestió consolidats) o algun altre subjecte (persona física, fundació, etc.) que no tingui aquestes obligacions comptables”. Per tant, “si existeix control, en el sentit de l’article 42.1 Ccom, hi ha grup, encara que les societats licitants siguin filials o dominades, i encara que el control del grup ho ostenti una persona física, sempre que disposi dels mecanismes societaris precisos per adoptar qualsevol decisió en les societats oferents (com en el cas d’una participació majoritària en el capital social)”.*

#### **Sala del Civil, Sentència 812/2022 de 22 de novembre de 2022 – conflicte d’interessos de l’administrador únic.**

Fets: L’administrador únic de Concentric S.A., en la seva condició de tal i en nom propi, va atorgar una escriptura pública de donació en pagament, en virtut de la que va aportar tres habitatges de la seva propietat a la societat, com a compensació parcial d’un deute que l’administrador tenia amb la societat. La Sala ha d’examinar si la inevitabilitat del conflicte d’interessos, al·legada per la demandat, és requisit essencial per la dispensa prevista a l’article 230 de la LSC.

Resolució: La Sala conclou que *“la ‘inevitabilitat’ del conflicte no és un requisit de la dispensa. Els requisits de la dispensa són de caràcter procedimental (fonamentalment, els d’equitat i transparència). Entre ells, no es troba que el conflicte sigui inevitable. Per tant, en principi, la junta de socis podia dispensar a l’administrador del seu deure d’abstenir-se de celebrar amb la societat transaccions com la dotació en pagament qüestionada”*.

**Sala del Civil, Sentència 912/2022 de 14 de desembre de 2022 - Honoraris de l’administració concursal.**

Fets: L’any 2009 es va declarar concurs de creditors de la societat Blocerba, S.A. i a l’octubre de 2013 es va dictar la interlocutòria d’obertura de la fase de liquidació. En aquesta interlocutòria d’obertura es va influir com creditors contra la massa els honoraris de l’administració concursal. La Tresoreria General de la Seguretat Social (la “TGSS”) va presentar demanda sol·licitant que l’administració concursal no tenia dret a percebre retribució alguna a partir del 30 de juliol de 2015, des de que va entrar en vigor la disposició transitòria tercera de la Llei 25/2015, de 28 de juliol, de mecanisme de segona oportunitat, reducció de la carga financera i altres mesures d’ordre social (la “Llei 25/2015”). La Sala ha de determinar si és necessari aplicar el règim de retribució de l’administració concursal introduït per la disposició transitòria tercera i la disposició final vigèsima primera de la Llei 25/2015 als concursos en els que la fase de liquidació es va obrir amb anterioritat a l’entrada en vigor d’aquesta disposició transitòria tercera.

Resolució: La disposició transitòria tercera de la Llei 25/2015 va modificar el règim de distribució dels administradors concursals, incloent una limitació temporal de dotze mesos del dret a cobrar la retribució durant el període de liquidació. La Sala conclou que no és necessària l’aplicació retroactiva d’aquesta disposició transitòria, doncs aquesta retroactivitat no està afectant a drets adquirits (els honoraris anteriors a la seva entrada en vigor), sinó a l’expectativa de pagament d’unes retribucions que esdevinguin mes a mes.

#### 4. RESOLUCIONS DE LA DIRECCIÓ GENERAL DE SEGURETAT JURÍDICA I FE PÚBLICA

##### **Resolució de 10 d'octubre de 2022, de la Direcció General de Seguretat Jurídica i Fe Pública (BOE 271 de 11 de novembre de 2022) – Reducció i augment de capital.**

Fets: El 18 de novembre de 2021, la junta universal de socis de la societat Solartel Écija S.L. va aprovar per unanimitat una reducció de capital social de 18.600 euros a 0 euros com a conseqüència de pèrdues, i un augment de capital simultani fins el mínim legal sense que el balanç que fonamenta l'operació hagi sigut verificat per un auditor. Aquesta operació va ser qualificada amb defectes per el Registrador Mercantil per se el capital resultant de l'operació inferior al capital inicial i no haver auditat el balanç. Com a conseqüència, per esmenar el defecte, el 28 de març de 2022, la junta general universal de socis va aprovar un augment de capital fins la xifra anterior a l'acord anterior de reducció per pèrdues. L'escriptura va ser qualificada negativament per el Registrador Mercantil perquè l'exempció del requisit de verificació del balanç per un auditor no pot predicar-se de dos acords socials separats en el temps.

Resolució: La DGSJFP revoca la nota de qualificació del Registrador. La DGSJFP estableix que *“el rellevant no és que existeixi un acord posterior ni si ha existit un període de temps més o menys llarg entre un i l'altre, (...). sinó si aquest acord posterior pot esmenar o complementar el primer de manera que la seva insuficiència o inclòs la seva falta de validesa perdi rellevància”*. És a dir, allò essencial no és la temporalitat que transcorre entre els acords de reducció i augment sinó la seva mútua causalitat. Considera la DGSJFP que en el present cas *“l'acord anterior adoptat en junta universal per unanimitat relatiu a la reducció a zero del capital com conseqüència de pèrdues i el simultani acord d'augment de capital manca del requisit legalment exigible de la verificació, carència que s'esmena per mitjà del posterior acord d'augment adoptat en iguals circumstàncies que, per estar causalment enllaçat amb l'anterior, no pot considerar-se de manera aïllada”*.

##### **Resolució de 13 d'octubre de 2022, de la Direcció General de Seguretat Jurídica i Fe Pública (BOE 271 d'11 de novembre de 2022) – Renúncia al càrrec de membre del consell d'administració.**

Fets: Un membre del consell d'administració de la societat Koyasan Foods, S.L.U. presenta al registre l'escrit de renúncia del càrrec amb firma legitimada i justificant d'enviament per burofax a la societat. El Registre Mercantil no va practicar la inscripció perquè no es va

notificar de forma feaent, segons exigeix l'article 147.1 del Reglament del Registre Mercantil (el "RRM"). En aquest sentit, l'article 147.1 del RRM estableix que la renúncia del càrrec de l'administrador ha de ser notificada feaentment a la societat en la forma prevista a l'article 202 del Reglament de l'organització i règim del Notariat (el "Reglament Notarial"), és a dir, amb enviament pel notari requerit a l'efecte de la carta certificada amb acusament de rebut al domicili de la societat. En cas de no ser entregat, es requerirà la notificació presencial pel notari.

Resolució: La qüestió debatuda es centra en la forma en que ha de realitzar-se la notificació feaent exigida a l'article 147.1 del RRM. La DGSJFP confirma la nota de qualificació i exposa que *"l'adequat desenvolupament de l'activitat social exigeix que la societat tingui oportú coneixement de les vacants (...) en el seu òrgan d'administració, amb la finalitat de possibilitar la immediata adopció de les cauteles precises per suplir tal baixa"*. Per això, *"es supedita el reconeixement registral de la dimissió a la seva prèvia comunicació feaent a la societat"*. Es considera suficient l'acta notarial acreditativa de l'enviament per correu certificat amb avís de rebut del document de renúncia, sempre que: (i) s'envii al domicili social de la societat, i (ii) l'acusament de rebut de l'enviament ha sigut degudament entregat en aquest domicili. En cas de que l'enviament postal hagi resultat infructuós, el notari haurà de notificar personalment amb el terminis previstos a l'article 202 del Reglament Notarial.

**Resolució de 24 d'octubre de 2022, de la Direcció General de Seguretat Jurídica i Fe Pública (BOE 281 de 23 de novembre de 2022) – Cessió i nomenament d'administrador únic.**

Fets: El 17 de juny de 2022 la societat Gold Moon Patrimonial, S.L.U. va presentar a inscripció una escriptura de cessió de l'administrador únic i nomenament de nou administrador únic. El Registre Mercantil no va practicar la inscripció per contradicció del títol sotmès a qualificació amb un altre presentat amb anterioritat (el 14 de juny de 2022), consistent en una escriptura de cessió de l'administrador únic i nomenament de nou administrador que no coincideix amb la persona nomenada a l'escriptura qualificada.

Resolució: La DGSJFP confirma la nota de qualificació. Explica que *"la qualificació d'un document haurà de realitzar-se en funció del que resulti el títol que es qualifica i de la situació tabular existent en el mateix moment de la seva presentació al Registre"* i, per tant, s'hauran de tenir en compte els documents pendents del despatx. En aplicació del principi de legalitat i l'obligació de qualificar conjuntament, s'ha de denegar la inscripció, doncs *"consten presentats dos*

*documents de contingut contradictori i incompatible entre si, i dels que no pot predicar-se simultàniament la seva validesa, però que, per estar ambos autoritzats per notari, es veuen protegits per les mateixes presumpcions legals". En virtut d'això, els tribunals de Justícia hauran de determinar quin dels dos títols preval, doncs això escapa de la competència del Registre Mercantil.*

**Resolució de 4 de novembre de 2022, de la Direcció General de Seguretat Jurídica i Fe Pública (BOE 289 de 2 de desembre de 2022) – Reducció de capital per amortització de participacions socials.**

Fets: A data de 16 de març de 2022 de la societat Shoen Group, S.L. va elevar a públic un acord de reducció de capital per amortització de 7.644 participacions pròpies, que van ser adquirides prèviament per la societat el març de 2019. El Registre Mercantil estén nota de qualificació negativa per quan: (i) no consta la constitució de la reserva indisponible prevista als articles 141 y 332 LSC com garantia dels creditors socials, i (ii) la societat acorda l'amortització de les participacions socials tres anys després de la seva adquisició i, per això, no pot jugar la responsabilitat solidaria dels deutes socials de l'article 331 LSC, doncs el soci transmissor ja no és soci de la societat.

Resolució: La DGSJFP revoca la nota de qualificació. Ha de diferenciar-se si es tracta d'una reducció de capital per amortització de participacions on l'adquisició: (i) no comporta la restitució d'aportacions (art. 141.1. LSC), o (ii) sí comporta una restitució d'aportacions (art. 332 LSC). La constitució de la reserva indisponible només serà obligatòria en el supòsit de que l'adquisició per la societat de les participacions amortitzades no hagués suposat la restitució de la seva aportació al transmissor i, per tant, serà imperativa en el supòsit de l'article 141.1. i voluntària en el cas del article 332 LSC. La DGSJFP conclou que, a efectes del dret societari, donat que l'adquisició de les participacions es va produir a títol oneros mitjançant una contraprestació, la reducció ha de subjectar-se al règim de les produïdes per restitució de participacions (art. 332 LSC). Per tant, la protecció dels creditors es durà a terme segons el previst a l'article 331 LSC, que podrà ser substituïda per la constitució de la reserva indisponible que és voluntària i es troba condicionada a l'existència de beneficis o reserves lliures que permetin la seva dotació.

**Resolució de 15 de novembre de 2022, de la Direcció General de Seguretat Jurídica i Fe Pública (BOE 291 de 5 de desembre de 2022) – Reducció i augment de capital simultanis.**

Fets: La societat Polaria Proyectos y Obras, S.A. va elevar a públic els acords socials de reducció de capital per condonació de dividendes passius i d'ampliació de capital per conversió de reserves, ambos pel mateix import, adoptats en junta general universal el mateix dia. El Registre Mercantil estén nota de qualificació negativa perquè l'acord de reducció de capital a les societats anònimes ha de ser publicat en el BORME i en la pàgina web de la societat o, alternativament, en un periòdic de gran circulació advertint als creditors de la societat sobre el seu dret d'oposició.

Resolució: La DGSJFP revoca la nota de qualificació. A la vista dels interessos en joc, es considera innecessària la publicació de la reducció de capital per: (i) la inexistència de restitució d'aportacions i, per consegüent, de dret d'oposició dels creditors; i (ii) el paral·lel increment de la xifra de garantia que el capital social representa. És doctrina reiterada de la DGSJFP que les mesures protectores de socis i creditors només tinguin sentit si els interessos d'algun d'ells es trobin en situació de patir un perjudici. En aquest sentit, després de l'execució de la reducció i augment de capital, la xifra de capital social es manté inalterada, i el desemborsament de l'augment de capital s'acredita mitjançant l'informe d'auditoria, per el que, la publicació de l'acord i el dret d'oposició dels creditors manquen de sentit si es contempen ambdues operacions, la reducció i l'augment de capital, com un conjunt.

**Resolució de 2 de desembre de 2022, de la Direcció General de Seguretat Jurídica i Fe Pública (BO 304 de 20 de desembre de 2022) – Cessió d'administradors.**

Fets: La societat Onlycable Comunicaciones, S.L., amb el vot de la majoria, cessa a la totalitat dels membres del consell d'administració. Posteriorment, s'eleva a públic altres acords adoptats per la junta general universal, per els que es deixa sense efectiu i es declara la nul·litat dels acords adoptats en la junta general en la que es van acordar les cessions inscrites, i es nomenen nous membres del consell d'administració, amb el vot favorable del 71,25% del capital social. El Registre Mercantil estén nota de qualificació negativa, indicant, entre altres defectes, que, segons l'article 20 dels estatuts socials inscrits, per la modificació de la manera d'organitzar l'administració i de la composició del consell d'administració es requereix el vot favorable d'un mínim del 80% dels vots corresponents a les participacions i, per tant, el nomenament no s'ha adoptat amb el quòrum requerit.

Resolució: La DGSJFP revoca el defecte indicat. La DGSJFP explica que l'article 212 LSC, sobre el número de membres del consell d'administració, versa sobre la composició del consell. Tenint en compte l'article 1284 del CC ("*[S]i alguna clàusula dels contractes admet diversos sentits, haurà d'entendre en el més adequat per a que produeixi efecte*"), la DGSJFP conclou que "*si el terme «composició» es referís als integrants concrets del consell d'administració, la majoria reforçada que exigeix haurà d'observar-se tant en la seva designació com en la seva destitució*" i això seria contrari a l'article 223.2 LSC, doncs impedeix als estatuts imposar per la separació d'administradors una majoria superior als dos terços dels vots.

**\*\*\***

### **CASES & LACAMBRA**

El nostre equip de Corporate & M&A estarà encantat de proporcionar-li més informació. Posa't en contacte amb nosaltres:

**Lucas Palomar**

**Soci Corporate & M&A**

[lucas.palomar@caseslacambra.com](mailto:lucas.palomar@caseslacambra.com)

**Bojan Radovanovic**

**Soci Corporate & M&A**

[bojan.radovanovic@caseslacambra.com](mailto:bojan.radovanovic@caseslacambra.com)

**Jose Manuel Llanos**

**Soci Corporate & M&A**

[josemanuel.llanos@caseslacambra.com](mailto:josemanuel.llanos@caseslacambra.com)

**Pablo Echenique**

**Soci Corporate & M&A**

[pablo.echenique@caseslacambra.com](mailto:pablo.echenique@caseslacambra.com)

**Marta González-Llera**

**Sòcia Immobiliari i Urbanisme**

[marta.gonzalezllera@caseslacambra.com](mailto:marta.gonzalezllera@caseslacambra.com)

© 2022 CASES & LACAMBRA.

Tots els drets reservats.

Aquest document és una recopilació de novetats jurídiques elaborada per Cases & Lacambra. La informació i continguts en el present document no constitueixen, en cap cas, assessorament jurídic.

[www.caseslacambra.com](http://www.caseslacambra.com)

[www.caseslacambra.com](http://www.caseslacambra.com)