

---

---

JESÚS ALFARO ÁGUILA-REAL

# LA PERSONA JURÍDICA

GRANADA, 2023

---

---

## COMARES JURÍDICO

COLECCIÓN: LOS LIBROS DEL ALMACÉN

Director de la colección:

Jesús Alfaro Águila-Real

Los Libros del Almacén es una colección de monografías jurídicas que parte de los trabajos publicados en el blog <https://almacenederecho.org/>. El resultado no es una mera recopilación, sino obras con una nueva sistemática y contenidos actualizados, adaptados, y ampliados. La filosofía de Almacén de Derecho parte de aprovechar las plataformas digitales de comunicación para favorecer el debate y la puesta a disposición de ideas e información.

Diseño de colección:

Eloísa Ávila

Maquetación:

Virginia Vílchez Lomas

© Jesús Alfaro Águila-Real

© Editorial Comares, 2023

Polígono Juncaril

C/ Baza, parcela 208

18220 Albolote (Granada)

Tlf: 958 46 53 82

E-mail: [libreriacomares@comares.com](mailto:libreriacomares@comares.com) • [www.comares.com](http://www.comares.com)

[facebook.com/comares](https://facebook.com/comares) • [twitter.com/comareseditor](https://twitter.com/comareseditor) • [instagram.com/editorialcomares](https://instagram.com/editorialcomares)

ISBN: 978-84-1369-534-1 • Depósito legal: Gr. 328/2023

IMPRESIÓN Y ENCUADERNACIÓN: COMARES

*No me parece exagerado decir que persona jurídica y representación  
son las dos maravillosas técnicas jurídicas  
que han permitido el desarrollo económico del capitalismo*

Luis Díez-Picazo

---

---

## SUMARIO

### PARTE GENERAL

PREFACIO .....	3
COOPERACIÓN, DERECHO Y PERSONAS JURÍDICAS .....	7
Qué son las personas jurídicas y por qué se inventaron .....	7
La personificación de los patrimonios es antiquísima y está ligada a la Revolución Neolítica .....	8
La capacidad de obrar de los patrimonios .....	11
La identificación de los individuos a los que sirve el patrimonio personificado .....	14
Contrato de sociedad y persona jurídica: de la contabilidad al sujeto de derecho .....	19
Sociedades y fundaciones .....	24
Personas jurídicas personalistas y corporaciones .....	25
LA PROPIEDAD Y EL PATRIMONIO .....	29
Bienes, créditos y patrimonios .....	29
Los caracteres del derecho real .....	32
Acceso a la cosa (derecho real) y acceso al patrimonio del deudor (derecho de crédito) .....	34
El principio de determinación o especialidad de los derechos reales .....	36
El principio de universalidad de los patrimonios .....	40
EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LOS PATRIMONIOS .....	43
Teoría del patrimonio y la invención de la persona jurídica ..	43
Con el patrimonio se responde .....	47
Deudas y patrimonio .....	49
La persistencia de los patrimonios .....	51
¿Patrimonios sin titular? .....	52

La unidad y estabilidad de los patrimonios: relación de pertenencia y subrogación real . . . . .	54
Patrimonios y grupos de sociedades. . . . .	58
La transmisión de los patrimonios. . . . .	59
La sucesión universal. . . . .	62
La liquidación del patrimonio como alternativa a la transmisión vía sucesión . . . . .	70
ANÁLISIS ECONÓMICO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA . . . . .	73
Los costes de delimitar los derechos sobre los patrimonios . . . . .	75
La personificación jurídica como mecanismo de reducción de los costes de delimitación de los derechos sobre un patrimonio: nexo de contratación y nexo para contratar. . . . .	76
Conclusión. . . . .	79
EL SIGNIFICADO HISTÓRICO DE LAS CORPORACIONES . . . . .	83
Las corporaciones como peculiaridad europeo-occidental y el parentesco como principal mecanismo de articulación de la cooperación en el resto del mundo. . . . .	83
El carácter autónomo de las corporaciones y la voluntariedad de la pertenencia a la corporación . . . . .	89
La estructura de una corporación . . . . .	91
La acumulación de capital: las corporaciones empresariales, de la <i>commenda</i> a la sociedad anónima. . . . .	92
La vida eterna de las corporaciones comerciales . . . . .	95
La participación de los terratenientes y rentistas en las actividades económicas y la creación de los mercados de capitales . . . . .	98
La obtención de las ganancias de eficiencia de la especialización en la gestión de grandes patrimonios. . . . .	99
LAS TEORÍAS DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA. . . . .	101
El criterio del Código civil: los artículos 35 a 39. . . . .	101
LAS TRES TEORÍAS DE LA PERSONA JURÍDICA . . . . .	105
El Derecho Romano: continuidad del grupo, persistencia del patrimonio. Los <i>collegia</i> . . . . .	106
Los canonistas y la persona ficta. . . . .	112
Savigny: una concepción dual de la personalidad jurídica . . . . .	117
Ihering . . . . .	123
Kelsen y las doctrinas analíticas . . . . .	124
La crítica a estas tesis . . . . .	127
H.L.A Hart o el insuficiente reduccionismo . . . . .	133
LAS PERSONAS JURÍDICAS COMO PERSONAS COLECTIVAS . . . . .	137
La crítica de Gierke a los canonistas y a la Escuela del Derecho Natural . . . . .	137
La concepción 'orgánica' de las personas jurídicas. . . . .	139

Una crítica jurídica a Gierke: los vínculos entre individuos que dan lugar a una 'comunidad' no son biológicos, son jurídicos .	142
La vigencia de Gierke. . . . .	147
La persona jurídica como persona colectiva. . . . .	148
La persona jurídica como sujeto colectivo: exposición y crítica. .	152

## PARTE ESPECIAL

EL DERECHO DE LA PERSONA JURÍDICA Y EL DERECHO DE SOCIEDADES . . . . .	159
EL CONTRATO DE SOCIEDAD Y LA PERSONALIDAD JURÍDICA . . . . .	161
La idoneidad de combinar el contrato de sociedad y la corporación para acumular capital de forma estable . . . . .	161
Sociedad interna o contrato sin patrimonio . . . . .	162
Sociedad con copropiedad . . . . .	164
CASOS DUDOSOS DE PATRIMONIOS PERSONIFICADOS . . . . .	167
Introducción . . . . .	167
La herencia yacente . . . . .	169
Los bienes gananciales. . . . .	172
Los fondos de inversión . . . . .	172
La Unión Temporal de Empresas . . . . .	177
FORMAS <i>SUI GENERIS</i> DE PERSONAS JURÍDICAS. . . . .	181
Introducción. . . . .	181
El <i>trust</i> . . . . .	181
La sociedad unipersonal . . . . .	185
La sociedad profesional. . . . .	186
LA CUESTIÓN DE LA RESPONSABILIDAD LIMITADA . . . . .	189
Introducción. . . . .	189
La responsabilidad de los que gestionan patrimonios ajenos. .	191
La responsabilidad del socio colectivo por las deudas sociales de la sociedad colectiva . . . . .	194
El artículo 1698 CC: ¿son responsables los socios de las deudas de la sociedad civil? . . . . .	202
El falso problema de los acreedores extracontractuales. . . . .	204
LOS ATRIBUTOS DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA . . . . .	207
La nacionalidad de las personas jurídicas . . . . .	208
El domicilio de las personas jurídicas . . . . .	208
El nombre. . . . .	209
Personas jurídicas y derechos fundamentales. . . . .	211
EL NACIMIENTO DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA Y LA INSCRIPCIÓN EN EL REGISTRO MERCANTIL . . . . .	219
Introducción. . . . .	219

El nacimiento de la persona jurídica y la formación del patrimonio separado en las sociedades de personas y en las corporaciones . . . . .	220
Nulidad del contrato de sociedad y personalidad jurídica . . .	223
<b>LA ESTRUCTURA INTERNA DE LAS PERSONAS JURÍDICAS: LOS ÓRGANOS SOCIALES . . . . .</b>	<b>227</b>
La doctrina general de los órganos sociales . . . . .	227
Su calificación como órganos . . . . .	229
Órganos y representantes . . . . .	230
Refutación de las críticas a la doctrina orgánica. . . . .	236
Consecuencias prácticas . . . . .	239
La adopción de decisiones mediante votación (por mayoría) y por consenso . . . . .	242
La unanimidad como ficción y la regla de la mayoría como mecanismo para 'detectar el quórum'. . . . .	244
La eficiencia de los acuerdos sociales. . . . .	249
<b>LA DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD, LA LIQUIDACIÓN DEL PATRIMONIO Y LA EXTINCIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA . . . . .</b>	<b>253</b>
Introducción: la disolución como la muerte de la sociedad por analogía con la muerte de los individuos . . . . .	253
La terminación del contrato de sociedad y la liquidación de la persona jurídica . . . . .	255
La reactivación. . . . .	257
Liquidación societaria y liquidación concursal . . . . .	258
La cancelación registral y la extinción. . . . .	259
La separación del socio y la personalidad jurídica . . . . .	260
<b>LAS MODIFICACIONES ESTRUCTURALES: FUSIÓN Y ESCISIÓN DE PERSONAS JURÍDICAS . . . . .</b>	<b>263</b>
Introducción: la 'invención' de las normas sobre la adquisición derivativa de un patrimonio . . . . .	264
El ejemplo alemán y el Código de Comercio de 1885 . . . . .	267
Modificaciones estructurales, principio de universalidad y autonomía privada. . . . .	269
La naturaleza jurídica de las modificaciones estructurales. . .	271
Socios y acreedores en la modificación estructural . . . . .	273
<b>EL LEVANTAMIENTO DEL VELO COMO CLÁUSULA GENERAL DE PROTECCIÓN DEL CRÉDITO CUANDO SE ACTÚA DESDE PERSONAS JURÍDICAS . . . . .</b>	<b>277</b>
Introducción. . . . .	277
Casos de protección del crédito cuando participan en las transacciones patrimonios personificados . . . . .	280
La protección del crédito frente a incumplidores dolosos . . .	283
Conductas de los deudores contrarias a la buena fe basadas en la diferente personalidad jurídica. . . . .	287
Responsabilidad extracontractual . . . . .	291