



JESÚS ALFARO ÁGUILA-REAL

LA PERSONA

JURÍDICA

ALMACÉN
DE DERECHO



COMARES
editorial

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://almacendederecho.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 • www.comares.com

facebook.com/comares • twitter.com/comareseditor • 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
LA ESTRUCTURA INTERNA DE LAS PERSONAS JURÍDICAS: LOS ÓRGANOS SOCIALES	227
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
LA DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD, LA LIQUIDACIÓN DEL PATRIMONIO Y LA EXTINCIÓN DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA	253
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
LAS MODIFICACIONES ESTRUCTURALES: FUSIÓN Y ESCISIÓN DE PERSONAS JURÍDICAS	263
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
EL LEVANTAMIENTO DEL VELO COMO CLÁUSULA GENERAL DE PROTECCIÓN DEL CRÉDITO CUANDO SE ACTÚA DESDE PERSONAS JURÍDICAS	277
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

La personalidad jurídica ha sido considerada la mayor innovación no tecnológica de la Historia. Sin embargo, las monografías en castellano que aborden esta institución esencial del Derecho se cuentan con los dedos de la mano. El libro que ahora presenta la Editorial Comares analiza desde sus raíces la institución pero recurre a otras Ciencias Sociales para iluminar su estructura y su sentido: a la Antropología, la Economía o la Psicología Evolutiva y aplica los hallazgos que se exponen en su parte general a mejorar las soluciones a los problemas clásicos en esta área del Derecho: el levantamiento del velo, la nulidad de sociedades, los derechos fundamentales de las personas jurídicas o la impugnación de los acuerdos sociales. La aportación fundamental del libro se realiza a la construcción del concepto de patrimonio y su diferenciación del concepto de propiedad o derecho real. Sin el concepto de patrimonio es imposible explicar adecuadamente la personalidad jurídica ya que una persona jurídica no es más que un patrimonio dotado de capacidad de obrar.

