

Índice

Prólogo	15
Dr. EDUARDO JEQUIER LEHUEDÉ	
Abreviaturas.....	19
Introducción.....	21

Capítulo I

LAS COORDENADAS DEL PROBLEMA

1. Evolución de la doctrina y estado actual de la cuestión.....	29
1.1. Fijación de la doctrina tradicional.....	31
1.1.1. Validez de los pactos sobre el voto en la doctrina tradicio- nal.....	35
a) Límites a la validez de los pactos sobre el voto en la doctrina tradicional española y en la doctrina nacio- nal.....	36
b) Comparación con la jurisprudencia norteamericana ...	40
1.1.2. Eficacia de los pactos sobre el voto en la doctrina tradicio- nal.....	46
a) Inoponibilidad del pacto frente a la sociedad.....	47
b) Dificultades del pacto para desplegar efectos en el pla- no interno o parasocial.....	50
c) Comparación con la jurisprudencia norteamericana ...	53
1.2. Estado de la cuestión. Posiciones disidentes y revisión de la doc- trina tradicional.....	57
1.2.1. Validez de los pactos sobre el voto	58
a) Posiciones disidentes.....	59
b) Revisión de la doctrina tradicional.....	62
1.2.2. Eficacia de los pactos sobre el voto.....	64
a) Posiciones disidentes.....	64
b) Reacción de la doctrina tradicional revisada.....	70
1.3. Estado de la cuestión y problemas pendientes.....	73
2. Presupuestos para una solución	76
2.1. La sociedad de capital como contrato.....	77
2.1.1. El equívoco sobre el carácter contractual de la sociedad de capital	79
2.1.2. Una posible objeción: la sociedad unipersonal.....	84
2.1.3. Qué significa que la sociedad anónima sea un contrato	87
2.2. La importancia del concepto de sociedad en el debate sobre los pactos.....	90

2.2.1. El interés social ante el contrato de sociedad	91
2.2.2. La junta de accionistas ante el contrato de sociedad	93
a) La junta de accionistas como mecanismo de composición negociada de intereses	94
b) La junta de accionistas como lugar de incumplimiento del contrato de sociedad	98
2.2.3. Concepto de sociedad y regla de la inoponibilidad	101

Capítulo II

CRITERIOS PARA DETERMINAR LA VALIDEZ DEL PACTO SOBRE EL VOTO EN LA JUNTA

1. Delimitación y tipología de los pactos sobre el voto en la junta	106
2. Los pactos de voto determinado	110
2.1. La conducta de prestación en los pactos de voto determinado	110
2.1.1. El deber de votar como obligación de hacer	111
2.1.2. El deber de votar como obligación de emitir una declaración de voluntad	115
2.2. El criterio de validez para los pactos de voto determinado	117
2.2.1. Presupuestos para la aplicación del criterio de validez del contenido	119
a) Nulidad de los acuerdos de la junta de accionistas por su contenido	119
b) Votos emitidos en conflicto de interés	126
c) Criterio de validez y acción de nulidad	132
2.2.2. Aplicación práctica del criterio de validez del contenido	134
3. Los pactos de voto determinable	137
3.1. La conducta de prestación en los pactos de voto determinable	137
3.1.1. El pacto de voto determinable mediante arbitrio de parte	140
a) Margen del arbitrio	140
b) Partes que pueden emitir el arbitrio	142
c) Pactos que establecen un derecho de veto	145
3.1.2. El pacto de voto determinable mediante arbitrio de tercero	147
a) El compromiso de la sola emisión del voto	148
b) Arbitrio de tercero interesado y pactos parasociales con terceros	153
3.1.3. La determinación del sentido del voto: la emisión del arbitrio	157
a) Exigencias de la buena fe en relación con la emisión del arbitrio	158
b) Las condiciones de validez del acto de emisión del arbitrio	163
3.2. El criterio de validez para los pactos de voto determinable	164

3.2.1. Presupuestos para la aplicación del criterio de validez del arbitrio	166
a) Arbitrio de tercero interesado	166
b) Situación especial de los administradores de la sociedad	168
c) El arbitrio del accionista en conflicto de interés	172
3.2.2. Aplicación práctica del criterio de validez del arbitrio	176
a) El caso Russell: arbitrio de los accionistas y de la sociedad	176
b) El caso Chispas: arbitrio de accionistas en conflicto de interés	180
4. Los pactos de abstención	186
4.1. La conducta de prestación en los pactos de abstención	186
4.2. El criterio de validez para los pactos de abstención	189
5. Suficiencia de los criterios de validez	194
5.1. La ley como límite a la validez de los pactos de voto	194
5.1.1. El respeto del pacto a las normas imperativas	195
5.1.2. El límite de las llamadas normas de imperatividad sustantiva	197
5.2. El respeto del pacto a los derechos e intereses legítimos de terceros	201
5.2.1. Planteamiento del problema	201
5.2.2. Propuesta de solución	206
5.3. Pactos sobre el voto en la junta e interés social	210
5.3.1. Dos acercamientos a los pactos de voto que lesionan el interés social	211
5.3.2. Propuesta de solución	214
5.4. El problema de la duración de los pactos de voto	218
5.4.1. La duración del pacto: de la nulidad a la integración del contrato	218
5.4.2. Moderación de la regla y aplicación a los pactos sobre el voto en la junta	222
6. Conclusiones parciales	225

Capítulo III

EFICACIA DEL PACTO SOBRE EL VOTO EN LA JUNTA Y PRETENSIÓN DE CUMPLIMIENTO

1. La eficacia del pacto: incumplimiento, pretensiones y remedios	228
1.1. El supuesto básico: incumplimiento del pacto de voto	229
1.1.1. El incumplimiento típico	229
1.1.2. El incumplimiento inocuo	236
1.1.3. Incumplimiento de deberes secundarios	237
1.2. Las pretensiones frente al incumplimiento del pacto de voto	239

1.3. Los remedios frente al incumplimiento del pacto de voto	243
1.3.1. Remedios generales frente al incumplimiento del pacto de voto.....	243
1.3.2. Remedios específicos frente al incumplimiento del contrato de sociedad.....	247
1.3.3. Mecanismos convencionales de protección	251
a) Pretensión resolutoria y pactos sobre transferencia de acciones	252
b) Pretensión resarcitoria y cláusula penal.....	254
2. Crítica de la regla de la inoponibilidad del pacto a la sociedad.....	257
2.1. Fundamentos y crítica de la regla de la inoponibilidad	258
2.1.1. La distinción entre planos: diversa eficacia de los negocios social y parasocial	259
a) Descripción y justificación de la distinción entre planos en la doctrina italiana.....	259
b) La distinción entre planos en la doctrina tradicional española y en la doctrina chilena	265
c) El efecto obligatorio de los pactos como un caso de inoponibilidad	267
2.1.2. Crítica a la regla de la inoponibilidad.....	273
a) La distinción entre planos frente al carácter contractual de la sociedad de capital	273
b) La equitividad de la potestad de abuso.....	278
c) La inoponibilidad describe de manera incorrecta la relación entre pacto y sociedad	280
2.2. Las propuestas alternativas.....	286
2.2.1. Tesis del carácter societario de los pactos omnilaterales....	287
a) La teoría de la separación frente al carácter societario de los pactos omnilaterales	287
b) Alcance limitado de la tesis	291
c) Crítica de la tesis.....	294
2.2.2. Tesis de la ruptura de la regla de inoponibilidad.....	296
a) Los fundamentos de la ruptura de la regla de la inoponibilidad	297
b) Crítica de la tesis.....	299
3. La pretensión de cumplimiento del pacto sobre el voto en la junta	304
3.1. Admisibilidad de la pretensión de cumplimiento.....	306
3.1.1. Condiciones de procedencia de la pretensión de cumplimiento	307
a) Determinación del objeto en los pactos de voto determinable.....	307
b) Posibilidad de la prestación objeto del pacto.....	311
c) Formulación de un criterio de cumplimiento.....	316
3.1.2. Suficiencia del criterio de cumplimiento.....	317

a) Proporcionalidad del gravamen impuesto	317
b) Suscripción del pacto por la sociedad.....	320
c) Respeto al interés social.....	323
d) Ausencia de terceros: situación de las sociedades abiertas y de los pactos no unánimes	328
3.1.3. Aplicación práctica del criterio de cumplimiento.....	332
a) El caso Weil: cumplimiento específico de un pacto en el common law	332
b) El caso UBK: cumplimiento en naturaleza de un pacto en el derecho continental	336
3.2. Acciones que protegen la pretensión de cumplimiento.....	340
3.2.1. El cumplimiento forzado y la corrección del incumplimiento en general	340
3.2.2. El cumplimiento forzado y la corrección del incumplimiento del pacto sobre el voto.....	347
a) Particularidades del cumplimiento forzado de pactos sobre el voto	347
b) Particularidades de la corrección del incumplimiento de pactos sobre el voto.....	351
c) Remedios satisfactivos, pactos sobre el voto y arbitraje societario	353
3.2.3. Inadmisibilidad del nuevo cómputo de votos y de las acciones de nulidad.....	356
4. Conclusiones parciales.....	361
Conclusiones.....	363
Bibliografía citada.....	367
Jurisprudencia citada.....	383