

JOSEFINA HUELMO REGUEIRO

LA ACCIÓN RESCISORIA CONCURSAL

PRÓLOGO

Manuel Cachón Cadenas
Catedrático de Derecho Procesal

321]

JB
BOSCH PROCESAL

JOSEFINA HUELMO REGUEIRO



LA ACCIÓN RESCISORIA CONCURSAL

PRÓLOGO

MANUEL CACHÓN CADENAS

CATEDRÁTICO DE DERECHO PROCESAL

SÚPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA NACIÓN
C.C.I.J. "SILVESTRE MORENO CORA"
BIBLIOTECA

2016

JIB
BOSCH EDITOR

L 750. 214
H 834a
ej. 1

© JULIO 2016 JOSEFINA HUELMO REGUEIRO

© JULIO 2016

JIB BOSCH
EDITOR

Librería Bosch, S.L.

<http://www.jmboscheditor.com>

<http://www.libreriabosch.com>

E-mail: editorial@jmboscheditor.com

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Dirijase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-945146-6-1

ISBN digital: 978-84-945146-7-8

D.L.: B 16062-2016

Diseño de portada: Black Concepts

<https://www.behance.net/BlackConcepts>
contactoblackconcepts@gmail.com

Diseño interior y maquetación: Cristina Payà (cspaya@sbeditorialdesign.com)

Printed in Spain – Impreso en España

288048

Índice

Prólogo.....	17
Introducción.....	21
Abreviaturas.....	25
TÍTULO PRIMERO	
La acción rescisoria concursal en el proceso concursal	27
CAPÍTULO I	
Concepto, finalidad y naturaleza jurídica de la acción rescisoria concursal	29
1. Concepto y finalidad	29
2. Naturaleza jurídica	42
CAPÍTULO II	
La ley concursal y la rescisoria concursal.....	61
1. Antecedentes legislativos de la LC. Necesidad de un cambio profundo en la regulación de la insolvencia y sus efectos	61
2. La Ley 22/2003, de 9 de julio, Concursal	66
2.1. Finalidad de la nueva regulación.....	66
2.2. Entrada en vigor. Posible aplicación retroactiva de la LC en materia de reintegración.....	71
3. Reformas de la Ley concursal que afectan a la acción rescisoria.....	77

TÍTULO SEGUNDO

Requisitos para el ejercicio de la acción	119
--	------------

CAPÍTULO I

Requisito temporal: actos realizados dentro del plazo de dos años anteriores a la declaración de concurso	125
---	-----

1. Establecimiento de un plazo legal.....	125
2. El <i>dies a quo</i>	131
3. Actos o negocios incluidos dentro del plazo legal	136
4. Sólo los actos realizados con anterioridad a la declaración de concurso	137

CAPÍTULO II

Requisito objetivo: el perjuicio.Las presunciones de perjuicio legalmente establecidas.....	147
---	-----

1. Concepto de perjuicio para la masa activa.....	148
1.1. Concepto de perjuicio según la Jurisprudencia	149
A) Equiparación de perjuicio a disminución de la masa activa	150
B) Extensión del concepto de perjuicio a la infracción del principio de la <i>par conditio creditorum</i>	153
C) Doctrina del Tribunal Supremo	165
D) Inexistencia de perjuicio	180
1.2. Concepto de perjuicio según la doctrina mayoritaria	182
2. Las presunciones legales de perjuicio	191
2.1. Presunciones « <i>iure et de iure</i> »	193
2.2. Presunciones « <i>iuris tantum</i> ».....	202

TÍTULO TERCERO

Actos y negocios objeto de la acción	211
---	------------

CAPÍTULO I

Actos y negocios jurídicos rescindibles.....	213
1. La rescisión de actos procesales.....	217
1.1. Actos procesales ordinarios	220
1.2. Actos de disposición del proceso	221
1.3. Recursos	227
1.4. Actos de ejecución judicial.....	228
2. La rescisión de garantías	229
2.1. Garantías en general.....	229
A) Garantías reales.....	232
B) Garantías personales	238
C) Garantías contextuales	238
2.2. Garantías entre sociedades de un grupo	248
3. La rescisión de operaciones societarias.....	251
3.1. Operaciones de reestructuración.....	252
3.2. Acuerdos societarios	259
4. Actos rescindibles pero con un régimen especial.....	260
4.1. RDL 5/2005, de 11 de marzo.....	260
4.2. Ley 41/2007 de 7 de diciembre	267

CAPÍTULO II

Actos y negocios jurídicos no rescindibles	273
1. Actos no rescindibles según el art. 71.5 LC	273
1.1. Los actos ordinarios de la actividad profesional o empresarial del deudor realizados en condiciones normales.....	273
1.2. Los actos comprendidos en el ámbito de leyes especiales reguladoras de los sistemas de pagos y compensación y liquidación de valores e instrumentos derivados.....	282
1.3. Garantías de los créditos de derecho público y a favor del FOGASA.....	283

1.4. Actos sujetos a la ley de otro Estado.....	285
2. Supuestos con un régimen especial: acuerdos de refinanciación y acuerdos extrajudiciales de pago	286
TÍTULO CUARTO	
La legitimación	297
CAPÍTULO I	
Legitimación activa.....	301
1. Legitimación originaria o principal: la administración concursal.	302
2. Legitimación subsidiaria: los acreedores.....	310
3. Tratamiento procesal de la legitimación activa. La capacidad de conducción procesal.....	318
CAPÍTULO II	
Legitimación pasiva	327
1. El deudor y las personas que contrataron con él.....	328
1.1. Listisconsorcio pasivo necesario	328
1.2. Postulación y posibilidades procesales.....	333
2. Terceros adquirentes de buena fe o con protección registral.	333
3. Terceros no adquirentes afectados por el acto o negocio impugnado	334
TÍTULO QUINTO	
Aspectos procesales de la acción rescisoria concursal	337
CAPÍTULO I	
Jurisdicción y competencia	343
1. Jurisdicción y competencia judicial internacional. Competencia territorial.....	343

1.1. Fuero principal: centro de los intereses principales ...	343
1.2. Legislación aplicable: Reglamento de Bruselas I (CE) nº 44/2001, de 22 de diciembre de 2000 relativo a la competencia judicial en materia civil y mercantil o el Reglamento (CE) nº 1346/2000, de 29 de mayo sobre procedimientos de insolvencia. La doctrina del TJCE.....	357
1.3. Declinatoria.....	370
2. Competencia objetiva y funcional	371
3. Acumulación de acciones o procesos	375
3.1. Acumulación de acciones.....	376
3.2. Acumulación de procesos	377
CAPÍTULO II	
Plazo para el ejercicio de la acción rescisoria	381
1. Existencia o no de plazo para su ejercicio.....	381
2. Inexistencia de un plazo de caducidad o prescripción	385
3. Las acciones rescisorias tras la aprobación de un convenio.	389
CAPÍTULO III	
La disponibilidad de la acción rescisoria	395
1. Cesión de la acción rescisoria concursal	396
2. Transacción, desistimiento, y renuncia de la acción	400
3. Acuerdo pactado en el convenio.....	402
CAPÍTULO IV	
Medidas cautelares	405
1. Finalidad, competencia judicial y legitimación para su solicitud	405
2. Presupuestos para su adopción	409
2.1. El « <i>fumus boni iuris</i> »	409

2.2. <i>Periculum in mora</i>	410
2.3. Caución	411
3. Medidas cautelares aplicables en el incidente rescisorio concursal	414

CAPÍTULO V

El incidente rescisorio concursal.....	417
2. La vista del juicio oral. Fase de prueba	427
2.1. Proposición y admisión de los medios de prueba.....	427
A) Celebración de la vista.....	427
B) Proposición y admisión de la prueba	432
2.2. Medios de prueba	436
2.3. Las presunciones.....	437
2.4. Carga de la prueba.....	442
3. Trámite de conclusiones.....	443
4. La sentencia	444
5. Los recursos	451
6. La idoneidad del procedimiento incidental.....	454
7. Doctrina del Tribunal Supremo sobre cuestiones procesales.....	458

CAPÍTULO VI

Efectos de la estimación de la rescisoria concursal.....	473
1. Consideraciones generales.....	473
1.1. Efectos <i>ex tunc</i> o <i>ex nunc</i>	478
1.2. Alcance y extensión	480
1.3. Conceptos de buena y mala fe	483
2. La restitución de las prestaciones	491
2.1. Alcance de la restitución.....	494
2.2. Calificación del crédito derivado de la restitución	505

A) Actos bilaterales	505
B) Actos unilaterales	507
3. Imposibilidad de restitución.....	513
4. Extensión de los efectos a los subadquirentes.....	514
Índice bibliográfico	517
Índice de jurisprudencia	535
TJUE	535
Tribunal Supremo (Sala civil)	535
Tribunales Superiores de Justicia.....	539
Audiencias Provinciales.....	539
Juzgados Mercantiles	560

3.1.	RDL 5/2005, de 11 de marzo y Ley 41/2007, de 10 de diciembre	79
	A) Real Decreto-ley 5/2005, de 11 de marzo.....	79
	B) La Ley 41/2007, de 7 de diciembre.....	80
3.2.	Real Decreto-ley 3/2009, de 27 de marzo, y la Ley 13/2009, de 3 de noviembre.....	81
	A) Real Decreto-ley 3/2009, de 27 de marzo, de medidas urgentes en materia tributaria, financiera y concursal ante la evolución de la situación económica.....	82
	B) Ley 13/2009, de 3 de noviembre de Reforma de la Legislación Procesal para la implantación de nueva oficina judicial.....	86
3.3.	Ley 38/2011, de 10 octubre de reforma de la Ley 22/2003, de 9 de julio, Concursal.....	87
3.4.	Ley 14/2013, de 27 de septiembre, de apoyo a los emprendedores y su internacionalización.....	94
3.5.	Real Decreto-ley 4/2014, de 7 de marzo, por el que se adoptan medidas urgentes en materia de refinanciación y reestructuración de deuda empresarial	98
3.6.	Real Decreto-ley 11/2014, de 5 de septiembre, de medidas urgentes en materia concursal.....	102
3.7.	Ley 17/14, de 30 de septiembre, por la que se adoptan medidas urgentes en materia de refinanciación y reestructuración de deuda empresarial.....	103
3.8.	Real Decreto-ley 1/2015, de 27 de febrero, de mecanismo de segunda oportunidad, reducción de carga financiera y otras medidas de orden social	104
3.9.	Ley 9/2015, de 25 de mayo, de medidas urgentes en materia concursal.....	105
3.10.	LO 7/2015, de 21 de julio, por la que se modifica la Ley Orgánica 6/1985, de 1 de julio, del Poder Judicial	108
4.	La regulación de la acción rescisoria concursal en la LC....	109