

Problemas procesales del concurso de acreedores

**Manuel Cachón Cadenas
Joan Picó i Junoy
Cristina Riba Trepát
María Consuelo Ruiz de la Fuente**
(Coordinadores)

Problemas procesales del concurso de acreedores

Reservados todos los derechos. De conformidad con lo dispuesto en los arts. 270, 271 y 272 del Código Penal vigente, podrá ser castigado con pena de multa y privación de libertad quien reproducere, plagiare, distribuyere o comunicare públicamente, en todo o en parte, una obra literaria, artística o científica, fijada en cualquier tipo de soporte, sin la autorización de los titulares de los correspondientes derechos de propiedad intelectual o de sus cesionarios.

Esta obra se inserta en el marco del Proyecto de Investigación DER2009-09244, financiado inicialmente por el Ministerio de Ciencia e Innovación, y en la actualidad por el Ministerio de Economía y Competitividad

© 2013 Manuel Cachón Cadenas, Joan Picó i Junoy, Cristina Riba Trepay y María Consuelo Ruiz de la Fuente (coordinadores)

© 2013 Atelier
Vía Laietana 12, 08003 Barcelona
e-mail: editorial@atelierlibros.es
www.atelierlibros.es
Tel. 93 295 45 60

I.S.B.N.: 978-84-15690-38-2

Depósito legal: B-27717-2013

Diseño de la colección y de la cubierta: Eva Ramos

Diseño y composición: Addenda, Pau Claris 92, 08010 Barcelona
www.addenda.es

Impresión: Winihard Gràfics, Avda. del Prat 7, 08180 Moià

Índice

PALABRAS PREVIAS	15
1. EL CONCURSO DE LAS PERSONAS FÍSICAS: ANÁLISIS DE DOS SUPUESTOS PROBLEMÁTICOS	17
<i>Elisabet Cerrato Guri</i>	
1. Introducción	17
2. Dos situaciones problemáticas del concurso de las personas físicas	20
2.1. La ejecución de garantías reales	21
2.1.1. Introducción	21
2.1.2. Los efectos de la declaración de concurso en materia de ejecución ..	21
2.1.3. Especial atención a los acreedores con garantía real	21
2.1.3.1. Los bienes del concursado afectos a su actividad profesional o empresarial o a una unidad productiva de su titularidad ..	22
2.1.3.2. La excepción de los bienes no afectos a actividad profesional o empresarial	23
2.2. La conclusión del concurso de las personas físicas	26
2.2.1. Introducción	26
2.2.2. Finalización del concurso	27
2.2.2.1. El convenio	28
2.2.2.2. La liquidación	30
2.2.3. El problema de las deudas insatisfechas en el concurso de las personas físicas que finaliza por liquidación	30
2.2.3.1. Introducción	30
2.2.3.2. Regulación de la LC en el supuesto de las personas físicas ..	32
2.2.3.2.1. La iniciación de ejecuciones singulares	33
2.2.3.2.2. La reapertura del concurso o declaración de nuevo concurso de acreedores	34
2.2.3.3. El trato favorecedor de la LC para con las personas jurídicas	35
3. Reflexión final	36

2. REFLEXIONES SOBRE COMPETENCIA JUDICIAL Y ACUMULACIÓN DE CONCURSOS	37
<i>Cristina Riba Trepas</i>	
1. Introducción	37
2. Regulación de la acumulación de concursos	38
3. Decisiones judiciales en materia de competencia y acumulación de concursos ..	40
4. Comentario	45
4.1. Sobre el carácter dispositivo de la solicitud de acumulación de concursos. .	46
4.2. Sobre el carácter exclusivo y excluyente de la competencia territorial del Juez del concurso.	46
4.3. El carácter supletorio de la Ley de Enjuiciamiento Civil	47
4.4. Sobre los presupuestos y límites de la acumulación de concursos en caso de grupos de sociedades	48
4.5. Sobre la competencia para conocer de la cuestión sobre la procedencia de la acumulación en caso de conflicto entre Juzgados Mercantiles	49
Bibliografía	50
3. ANÁLISIS DE LOS REQUISITOS PARA ACORDAR LA PRESTACIÓN ALIMENTICIA EN EL PROCESO CONCURSAL	53
<i>Núria Reynal Querol</i>	
1. Introducción	53
2. El concursado como alimentista	54
2.1. Fundamento.	54
2.2. Beneficiarios.	54
2.3. Estado de necesidad	56
2.3.1. Concepto y fundamento	56
2.3.2. Supuestos en los que no concurre el estado de necesidad	57
2.3.2.1. Bienes inembargables suficientes del deudor.	57
2.3.2.2. Continuación de la actividad profesional o empresarial del deudor	58
2.4. Existencia de bienes suficientes	59
3. El concursado como alimentante	60
3.1. Beneficiarios. Personas respecto las cuales el concursado tuviere el deber legal de alimentos	60
3.2. Alimentos fijados judicialmente	61
3.3. Imposibilidad de percibir los alimentos de otras personas distintas al concursado	63
4. EL EMBARGO PREVENTIVO DE BIENES EN EL PROCESO CONCURSAL	65
<i>Joan Picó i Junoy</i>	
1. Introducción	65
2. Presupuestos de la medida cautelar.	67
2.1. La apariencia de buen derecho	67
2.2. El peligro por la mora procesal	68

2.3. ¿Y la caución?	70
3. Procedimiento de adopción	71
3.1. Momento de adopción, duración y posibilidad de modificación	71
3.2. Legitimación activa	72
3.3. Legitimación pasiva	73
3.4. Tramitación: derecho de audiencia y contradicción. Prueba	73
3.5. Alcance del embargo	75
5. LOS EMBARGOS DECRETADOS CONTRA EL CONCURSADO EN EJECUCIONES SINGULARES	77
<i>Manuel Cachón Cadenas</i>	
1. Introducción	77
2. Apuntes históricos	78
3. La doble regulación prevista en la Ley de enjuiciamiento civil y en la Ley concursal	84
4. Mantenimiento de la eficacia jurídica de los embargos que, antes de la declaración del concurso, hubieran sido trabados contra el concursado en ejecuciones singulares	87
5. El alzamiento de los embargos cuya subsistencia dificulte gravemente la continuidad de la actividad profesional o empresarial del concursado	95
6. Las dudas suscitadas en relación con los embargos administrativos	99
7. Otros supuestos de alzamiento de los embargos trabados contra el concursado ..	106
8. Referencia a los embargos que hubiesen sido ordenados antes de la declaración del concurso, pero no se hubieran llegado a practicar.	111
6. CONCURSO, EJECUCIÓN DE HIPOTECA INMOBILIARIA Y BIENES AFECTOS . .	115
<i>Just Franco Arias</i>	
1. Introducción	115
2. ¿A quién corresponde la decisión sobre la condición de bien afecto a la actividad del concursado? ¿Es precisa una decisión fundada del juez competente o es suficiente con la mera remisión a lo dictaminado por el administrador del concurso?	116
3. ¿Cómo debe actuar el juzgado que se encarga de una ejecución hipotecaria, cuando tengan noticia del inicio del concurso del ejecutado?	120
4. ¿Cuándo debe considerarse un bien afecto a la actividad del concursado?	127
5. El concurso del tercer poseedor y otros casos análogos	132
7. LA INCIDENCIA DEL CONCURSO EN LAS EJECUCIONES HIPOTECARIAS.	137
<i>Federic Adan Domènech</i>	
1. Introducción	137
2. Bienes no afectos al concurso	138
3. Bienes afectos al concurso	140
4. Ámbito de aplicación del art. 57 LC	141

8. LA ENERVACIÓN DEL DESAHUCIO EN EL CONCURSO: ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA FACULTAD REHABILITADORA DEL ART. 70 LC	145
<i>Albert M. Santos Martínez</i>	
1. Introducción	145
2. La Rehabilitación Del Contrato	146
2.1. Concepto	146
2.2. Excepción a la regla general: la previsión del art. 70 LC	147
3. Ámbito de aplicación de la facultad rehabilitadora de la LC	148
3.1. Criterios delimitadores	148
3.2. Aplicación del art. 70 LC a los arrendamientos de vivienda del deudor en concurso	149
4. Aspectos formales del ejercicio de la rehabilitación	150
5. Efectos de la rehabilitación frente al ejecutante	151
6. Conclusiones	152
7. Jurisprudencia y bibliografía	153
7.1. Jurisprudencia	153
7.2. Bibliografía	153
9. ASPECTOS PROCESALES DE LA ACCIÓN RESCISORIA CONCURSAL	155
<i>Josefina Huelmo Regueiro</i>	
1. Introducción	155
2. Aspectos sustantivos de la acción de reintegración	156
3. Aspectos procesales de la acción de reintegración	161
3.1. Jurisdicción y competencia	161
3.2. Plazo para el ejercicio de la acción	164
3.3. Legitimación	164
3.4. Procedimiento	167
3.5. Medidas cautelares	168
3.6. Recursos	169
3.7. Efectos de la estimación de la acción	169
4. Conclusiones	170
10. EL ART. 219 DE LA LEY DE ENJUICIAMIENTO CIVIL Y LA CALIFICACIÓN DEL CONCURSO	173
<i>Santiago Orriols García</i>	
1. Introducción	173
2. Planteamiento del problema	173
3. Algunos antecedentes	175
4. Posibles propuestas de solución	179
5. Otros supuestos similares	181
11. ¿IMPOSIBLE SUSPENSIÓN DEL PROCEDIMIENTO CONCURSAL EN LOS CASOS DE PREJUDICIALIDAD PENAL?	185
<i>Carmen Navarro Villanueva</i>	
1. Cuestiones previas	185

2. Régimen general acerca de la prejudicialidad	187
2.1. Regulación de la prejudicialidad en la LOPJ	187
2.2. Regulación de la LEC acerca de la prejudicialidad	188
2.3. Tratamiento de la prejudicialidad en la Ley Concursal	189
3. Supuestos más frecuentes de posible prejudicialidad penal en el procedimiento concursal	190
3.1. Justificación de la intervención del derecho penal	190
3.2. Delitos concursales y suspensión del procedimiento concursal	191
4. La prohibición (o no) de suspensión del procedimiento concursal a resultas de una cuestión prejudicial penal	194
4.1. La práctica anterior a la Ley Concursal	194
4.2. Posturas proclives a la imposibilidad de suspensión del procedimiento concursal por prejudicialidad penal	195
4.3. La posición de la jurisprudencia a favor de la no suspensión del procedimiento concursal en supuestos de prejudicialidad penal	195
4.4. La necesaria suspensión del proceso concursal en determinados supuestos de prejudicialidad penal	198
4.5. A modo de conclusión: supuestos en los que cabría acordar la suspensión del procedimiento concursal por prejudicialidad penal	200
Bibliografía consultada	202

12. DECLARACIÓN Y CONCLUSIÓN DEL CONCURSO POR INSUFICIENCIA DE MASA ACTIVA 203

Carlos Górriz López y Ramón Morral Soldevila

1. Introducción	203
2. Situación anterior a la ley 38/2011: concurso sin masa	205
3. Situación actual: reconocimiento de la declaración del concurso sin masa. Crítica	207
4. Sigue: conclusión por insuficiencia del patrimonio en el auto de declaración de concurso	208
4.1. Requisitos	208
4.1.1. Insuficiencia del patrimonio del deudor para satisfacer los créditos contra la masa	208
4.1.2. No previsibilidad del ejercicio de las acciones de reintegración, de impugnación o de responsabilidad de terceros	211
4.1.3. Aspectos procesales	213
4.2. Efectos de la declaración	216
5. Instrumentos de tutela de los acreedores	219
5.1. Recurso de apelación	219
5.2. Reapertura del concurso	221
5.3. Acciones de responsabilidad frente a los administradores sociales	223
6. De nuevo sobre el concurso de acreedores de la persona física	224
7. Conclusiones	225

13. COMENTARIOS SOBRE LA PRUEBA EN EL INCIDENTE CONCURSAL 227

Consuelo Ruiz de la Fuente

1. Proposición de la prueba	228
-----------------------------------	-----

2. Admisión de la prueba	230
3. Práctica de la prueba.	231
4. Conclusión.	234
14. LITIGIOS E INSOLVENCIA EN LA UE: EFECTOS PROCESALES TRANSNACIONALES DEL CONCURSO	235
<i>Francisco Ramos Romeu</i>	
1. Introducción	235
2. ¿Puede interponerse una acción declarativa contra un deudor insolvente?	236
2.1. Aplicación de la lex concursus	236
2.2. ¿Puede reconvenirse contra un deudor concursado?	238
2.3. Prohibición de demandar y tutela efectiva	240
3. ¿Qué tribunal tiene jurisdicción internacional para conocer de una acción declarativa?	241
3.1. Acciones declarativas competencia del juez del concurso	241
3.1.1. Criterios de determinación bajo el RI	241
3.1.2. Análisis de algunas acciones concretas.	242
3.1.3. Pluralidad de demandados	244
3.1.4. Acumulación de acciones	244
3.1.5. Carácter exclusivo o no de la jurisdicción del juez del concurso.	245
3.2. Otras acciones declarativas	245
3.2.1. Aplicación del RB	245
3.2.2. Acciones personales	247
3.2.3. Acciones reales	249
3.2.4. Contenido de la sentencia	249
3.3. Otras actuaciones preparatorias de una demanda	250
3.3.1. Medidas cautelares.	250
3.3.2. Medidas relativas a la prueba	251
3.3.3. Diligencias preliminares	251
4. ¿Qué ocurre con las acciones declarativas en curso en caso de declaración de insolvencia?	251
4.1. Sumisión a la <i>lex fori</i>	251
4.2. Determinación de si el proceso está «en curso»	252
4.2.1. Criterio aplicable.	252
4.2.2. Análisis para el juicio monitorio y el cambiario	253
4.3. Problemas de aplicación de los efectos de la <i>lex fori</i>	254
4.3.1. Inaplicación de la acumulación.	254
4.3.2. La suspensión y el objetivo del concurso	255
4.3.3. La suspensión y descoordinación de efectos procesales.	256
5. ¿Cómo se hace valer una sentencia extranjera frente a un deudor concursado?	257
5.1. Normativa aplicable al reconocimiento	258
5.2. Procedimiento de reconocimiento.	258
5.3. Apunte sobre los motivos de oposición al reconocimiento	259
5.4. Falta de reconocimiento de la sentencia en el concurso	260
6. ¿Puede iniciarse una ejecución contra un deudor concursado?	260
6.1. Regla general de sumisión a la lex concursus y excepciones	260

6.2. Inmunidad de las ejecuciones basadas en derechos reales	262
6.3. Problema de los efectos sobre las acciones ejecutivas y los objetivos del concurso	263
7. ¿Qué tribunal es competente para las nuevas acciones ejecutivas contra el deudor concursado?	265
8. ¿Qué efectos tiene la declaración de insolvencia sobre acciones ejecutivas en curso contra el deudor concursado?	266
8.1. Regla general de sumisión a la <i>lex concursus</i> y excepciones	266
8.2. Calificación como «ejecuciones» de algunos procesos	266
8.3. Algunos problemas de aplicación transnacional de los efectos de la <i>lex concursus</i>	270
9. ¿Cómo se hacen valer los efectos de la declaración del concurso?	272
9.1. Dificultades para el efecto automático de la apertura del concurso	272
9.2. Procedimiento de reconocimiento	273
9.3. Oposición al reconocimiento: la excepción de orden público	274
9.4. El problema de la falta de despliegue de los efectos del concurso	275
10. Conclusiones	277
Bibliografía	279

15. IL SISTEMA CONCURSUALE RIFORMATO. PROBLEMI PRATICI PROCESSUALI DEL REGOLAMENTO (CE) N. 1346/2000 E ALTRI ASPETTI INTERNAZIONALI DEL FALLIMENTO 281

Elena Frascaroli Santi

1. Insolvencia transnacional e Regolamento (CE)	281
2. Rapporti con gli ordinamenti degli Stati membri U.E.	283
3. Principi ispiratori della riforma del sistema concorsuale italiano.	285
4. Procedure concorsuali inserite nell'all. A) del Regolamento	287
5. Proposte di modifica	293
6. Il possibile inserimento della «Procedura di composizione della crisi da sovraindebitamento»	297
7. Problemi interpretativi di carattere processuale	298
8. Problemi di competenza	301
9. Conflitti di giurisdizione	302

16. EL ABUSO PROCESAL CONCURSAL EN EL RÉGIMEN FALENCIAL ARGENTINO. MUESTREO DE ALGUNAS HIPÓTESIS 305

Jorge W. Peyrano

1. Acerca del abuso procesal en general	305
2. El abuso procesal concursal. Diferencias y coincidencias con la concepción general	308
3. Algunas hipótesis de abuso procesal concursal	311
3.1. En el ámbito de la quiebra necesaria (a pedido del acreedor)	311
3.2. En el ámbito de la quiebra voluntaria (a pedido del deudor)	313
3.3. En el ámbito de los medios preventivos de la quiebra	315
4. Conclusiones	318

17. EL CONVENIO JUDICIAL PREVENTIVO EN CHILE EL CASO LA POLAR S.A.: APLICACIÓN DE UN PROCEDIMIENTO EFICAZ Y EFECTIVO	319
<i>Nancy de la Fuente Hernández</i>	
1. Introducción	319
2. Generalidades del proceso de quiebra en Chile	320
3. El derecho preconcursal. Los convenios	322
3.1. El Convenio Judicial Preventivo	323
3.1.1. Tipos de Convenio	323
3.1.2. El Tribunal arbitral en el caso del art. 180 del Libro V del Código de Comercio	323
3.1.3. Costos del arbitraje.	324
3.1.4. La competencia	324
3.1.5. Otros casos de arbitraje	325
4. Tramitación del proceso arbitral concursal	325
4.1. Presentación de las Proposiciones de CJP	325
4.2. Efectos de la notificación de las proposiciones de convenio: retiro y suspensiones de acciones	327
4.2.1. Retiro	327
4.2.2. Suspensión de acciones	327
5. El caso la polar	328
5.1. Cronología del proceso	328
5.2. Otros casos de aplicación del procedimiento en estudio.	329
5.2.1. Delta Leasing Habitacional S. A.	329
5.2.2. Fábrica de Papeles Carrascal S.A.	330
5.2.3. Cooperativa Promepart	331
6. Conclusiones	332
Bibliografía	333
18. ASPECTOS PROCESALES DEL CONCURSO EN EL BRASIL	335
<i>Darci Guimarães Ribeiro</i>	
1. Nociones generales	335
2. Concurso universal de acreedores.	336
2.1. Características de la quiebra	337
2.2. Atributos de la insolvencia civil	341
3. Concurso especial de acreedores	344

Palabras previas

Este libro contiene los textos correspondientes a las ponencias y comunicaciones presentadas en la Jornada internacional sobre «Aspectos procesales del concurso» que se celebró en la Facultad de Derecho de la Universidad Autónoma de Barcelona, dentro del marco de las actividades desarrolladas por el grupo investigador integrado en el Proyecto de Investigación DER2009-09244, financiado inicialmente por el Ministerio de Ciencia e Innovación, y en la actualidad por el Ministerio de Economía y Competitividad. Los trabajos reunidos en la presente obra analizan algunas de las cuestiones procesales más problemáticas que se suscitan a lo largo del procedimiento concursal. Aunque los estudios incluidos en el libro se refieren, en su mayor parte, al proceso concursal español, también hay dos trabajos concernientes a los efectos procesales transnacionales del concurso y tres más que, a modo de puntos de referencia, se ocupan de otros tantos sistemas concursales distintos del español.