

FEBRER 2017
CIRCULAR Nº 4

LA NOVA ENTRADA EN VIGOR DE L'ART. 348 BIS DE LA LLEI DE SOCIETATS DE CAPITAL (LSC)

NO APLICA A LES SOCIETATS COTITZADES

EL PAPER DE LA JURISPRUDÈNCIA I DEL FUTUR CODI MERCANTIL

Serà clau el paper dels jutjats i tribunals en la interpretació d'aquest article 348 bis de la LSC.

També s'espera que la futura aprovació del nou Codi Mercantil (que vindrà a substituir l'actual Codi de Comerç de 1885) serveixi per depurar els nombrosos dubtes interpretatius que planteja aquest dret de separació del soci en cas de falta de distribució de dividendes, i això amb ajuda dels criteris i principis que vagi deixant assentats la jurisprudència.

En qualsevol cas, a dia d'avui, la doctrina, majoritàriament, entén que l'article és imperatiu i que no seria vàlid un pacte general que fos en contra seva o limités el seu abast.

RECOMANEM QUE ENS CONSULTEU DAVANT QUALSEVOL DUBTE SOBRE AQUEST TEMA

Llegiu les nostres últimes circulars a:

<http://www.addvera.eu>



Seguiu-nos a:



ANTECEDENTS

El passat 01/01/2017 va entrar de nou en vigor, després de més de 4 anys i mig de suspensió, l'article 348 bis de la LSC, que estableix el dret de separació dels socis en cas de falta de distribució en forma de dividend de, almenys, la tercera part dels beneficis propis de l'explotació de l'objecte social.

Aquest precepte va ser introduït per la Llei 25/2011, d'1 d'agost. Va entrar en vigor el 02/10/2011 i, després de només 8 mesos i mig de vigència, que van donar peu a gran conflictivitat societària i a la necessària intervenció dels jutjats i tribunals (entre d'altres, Sentència de l'Audiència Provincial de Barcelona de 26 de març de 2015), es va decidir –amb una tècnica legislativa curiosa– la suspensió de la seva aplicació, suspensió que ha abastat des del 24/06/2012 fins el 31/12/2016. La manca de consens parlamentari ha impedit una nova suspensió del controvertit precepte.

La seva finalitat és evitar l'abús que els socis majoritaris exercien en determinades societats mitjançant la negativa al repartiment de dividendes. No obstant això, els amplis i ambigus termes en què va ser redactat i la seva rigidesa són font de conflicte entre socis i pot posar en risc la situació financera de les companyies, ja que segueix reconeixent al soci el dret a percebre el dividend mínim, malgrat que la falta de repartiment de dividendes acordada per la Junta estigui justificada en atenció a les finalitats i situació econòmica-financera d'una societat en concret.

REQUISITS D'APLICACIÓ

- 1) **Manca de distribució de la tercera part dels beneficis propis de l'explotació de l'objecte social de l'exercici anterior que siguin legalment repartibles:** Aquest concepte de beneficis que recull la norma no està definit a la Llei i la seva fórmula de càlcul genera molts dubtes. Així mateix, l'expressió "que siguin legalment repartibles" provoca múltiples interrogants. I això només per citar els exemples més recurrents.
- 2) **Vot a favor de la distribució de beneficis:** no tenen dret de separació els socis que s'abstinguin en la votació. Quant als que no assisteixin, un enfocament finalista podria portar a entendre que haurien de tenir-lo, atès que no s'han pogut pronunciar sobre el repartiment.
- 3) **Transcurs de cinc (5) exercicis des de la inscripció de la Societat en el Registre Mercantil:** deixant de banda el còmput, ja que no deixa clar des de quan es comencen a comptar aquests 5 exercicis, ni què passa en societats que inicien les seves operacions amb l'exercici ja en curs, el precepte prescindeix d'altres consideracions com el ritme de creixement i les necessitats d'inversió de la societat.

EN QUÈ CONSISTEIX I QUIN ÉS EL TERMINI PER AL SEU EXERCICI?

Aquest dret de separació comporta l'obligació de la societat de reduir capital per procedir a l'amortització de les accions o participacions del soci que es separa, o bé d'adquirir-les, al seu valor raonable. A falta d'acord del valor raonable, seran valorades per un auditor de comptes diferent del de la societat, designat pel Registre Mercantil del domicili de la societat.

Termini d'exercici: 1 mes a comptar des de la data en què s'hagi celebrat la Junta general ordinària de socis.

Nota: Quedem a la vostra disposició per aclarir qualsevol dubte. Recordeu, si us plau, que aquesta comunicació té una finalitat exclusivament informativa. Qualsevol actuació s'ha de consultar abans amb els nostres especialistes.

Bruc, 72-74 3ª planta
08009 Barcelona

Tel. +34 93 488 27 45
Fax. +34 93 488 28 64

addvera@addvera.eu
www.addvera.eu