**Demanda d’acció rescissòria concursal** (articles 226 i concordants del TRLC)

**Autor: Sebastià Frau i Gaià**

Notes prèvies:

* L’acció rescissòria concursal està regulada en els articles 226 i següents del [text refós de la Llei concursal](https://portaljuridic.gencat.cat/ca/document-del-pjur/?documentId=877401&validity=1934461&traceability=02&language=ca) (TRLC). També s’anomena *demanda de reintegrament*.
* L’única persona legitimada per presentar la demanda és l’administrador concursal (231), però existeix la possibilitat d’una acció subsidiària dels creditors quan hagin instat sense èxit de l’administrador la presentació de la demanda (232).
* Com que la demanda es presenta sempre amb el concurs declarat, amb tota lògica el tribunal competent és el mateix que du el concurs. Per tant, la demanda no s’ha de repartir.
* El supòsit que apliquem a aquest formulari és el d’un administrador/a societari/ària que esmerçà diners de la societat en apetències personals.
* Els paràgrafs relatius als fets i fonaments de dret estan numerats de forma correlativa a fi de facilitar les reemissions que s’hi puguin establir. Aquest tipus de numeració la utilitzen altres òrgans judicials com el Tribunal Europeu de Drets Humans.

Procediment: .............. / ......

**AL JUTJAT MERCANTIL NÚMERO** ........ **DE** ......................

......................, major d’edat, advocat/da, amb despatx professional obert a .............., al carrer .............., número ......., administrador/a concursal del concurs de creditors indicat, tal com tinc acreditat, comparec i exposo:

Que presento una **demanda** **en exercici de l’acció rescissòria concursal** (article 226 del text refós de la Llei concursal, TRLC), que cal que es tramiti pel procediment dels incidents concursals en contra de:

* El Sr./Sra. ......................, major d’edat, veí/veïna de ......................, amb domicili al carrer ......................, número ......, i titular del DNI ...................... .
* La societat mercantil ...................... (NIF ......................), que és la societat declarada en concurs. La citació de la societat es pot dur a terme a través del seu procurador/a, personat en aquest concurs de creditors.

Fonamento la demanda en els següents

## FETS

**Previ. La tutela judicial que postulem. Identificació inicial de l’acció que exercitem**

**1.** La tutela jurisdiccional que sol·licitem és la rescissió de diferents actes de disposició fets pel demandat/da Sr./Sra. ................. . Gràcies a aquests actes, el demandat/da va disposar en profit personal seu de diners de la societat declarada en concurs, de la qual, cal precisar-ho, ha estat sempre el seu administrador/a únic/a.

**2.** Segons veurem, tots aquests actes consistiren en disposicions efectuades en minva del patrimoni empresarial, compresos dins els dos anys de *sospita* al·ludits per l’article 226.1 del TRLC. Aquest lapse temporal s’ha complert atès que la petició de declaració de concurs es va presentar el dia ..... de ........ de 20.... i tots els diferents actes rescindibles són anteriors al dia acabat d’esmentar i, a més, s’encabeixen dins dels dos anys precedents a la presentació.

**3.** Per tal d’acreditar el compliment d’aquest requisit temporal, adjuntem l’escrit de petició de concurs voluntari de la societat concursada, amb la diligència de presentació (document 1).

**Primer**. **Antecedents societaris i econòmics de la societat demandada**

**4.** L’objecte social de la concursada es defineix a l’article 2 dels seus estatuts:

...................... (*Feu aquí la transcripció textual de l’article corresponent.*)

**5.** Adjuntem el certificat del Registre Mercantil de ...................... on consten transcrits els estatuts de la societat i l’elecció del demandat/da Sr./Sra. ................. com a administrador/a únic/a de la societat per temps indefinit i la subscripció, per ell/a mateixa, de la totalitat del capital social (document 2).

**Segon. Anàlisis dels actes objecte d’aquesta demanda: les despeses alienes a l’objecte social de la concursada**

**6.** Els actes perjudicials per a la massa activa executats pel demandat/da Sr./Sra. ................. es concreten bé en la disposició de diners en efectiu de la societat, bé en el càrrec de despeses personals en el compte únic de la societat (com ara perfumeria, estètica, compres de roba, grans magatzems, restaurants, aparcaments, hotels, viatges...), i sense cap vincle amb l’objecte social.

**7.** De l’examen de la documentació que identificarem a continuació es conclou que, des del ..... de ........ de 20.... fins al ..... de ........ de 20...., el demandat/da Sr./Sra. ................. ha efectuat amb càrrec a la societat unes despeses i extraccions en efectiu amb suma total de ..................... €, que és la quantia que reclamem amb aquesta demanda.

**8.** En efecte, en el compte corrent que la societat tenia obert en el Banc ...................... amb el número ...................... de la sucursal ...................... de la ciutat de ......................, el demandat/da ha carregat consums estrictament personals que, per això mateix, estaven mancats de qualsevol connexió amb l’acompliment de l’objecte social. A tall d’exemple, a més d’extraccions en efectiu, veiem consums de les marques comercials següents: ...................... .

**9.** En definitiva, el demandat/da Sr./Sra. ................. actuà convençut que podia fer servir la caixa de la societat com la seva caixa personal. És a dir, actuà sota la falsa empara de l’anomenat principi d’unitat de caixa, gens estrany quan s’esdevé que la propietat íntegra de les participacions i l’administració de la societat es confonen. D’aquesta manera, el demandat/da prescindí de considerar que l’actiu social només es pot destinar a satisfer les necessitats socials, com també prescindí de considerar que una cosa és el patrimoni i l’activitat econòmica de la societat i una altra de molt diferent, les apetències personals del seu administrador/a. Al respecte, convé considerar que el càrrec d’administrador/a és gratuït, segons l’article 9 dels estatuts socials.

**10.** Adjuntem:

* Document 3: la comptabilitat proporcionada per la concursada.
* Document 4: l’extracte del compte corrent de la societat del període implicat per aquesta demanda. Hem remarcat en color groc els moviments que, a parer nostre, no estan justificats.

**Tercer. El perjudici produït com a conseqüència dels actes que impugnem. Les causes que fan que aquests actes siguin rescindibles**

**11.** Com sigui que la producció d’un perjudici a la massa activa del concurs és el primer requisit per aconseguir que l’acte en qüestió sigui rescindible, caldrà examinar si aquest requisit està present en les disposicions econòmiques concernides que feu l’administrador/a societari/ària en representació de la societat que administrava; perquè és evident que una societat administrada de forma lleial no pot dedicar els seus fons a unes finalitats distintes o oposades a l’acompliment de l’objecte social.

**12.** Sens perjudici d’allò que direm en els fonaments legals, és oportú avançar que els actes perjudicials per al conjunt dels creditors reuneixen els requisits necessaris per tal que siguin rescindibles. En concret:

a) Sortiren de la caixa social diners sense justificar si els relacionem amb l’objecte social.

b) Efectuats dins el termini dels dos anys anteriors a la presentació de la petició del concurs.

c) Actes gratuïts atès que sortien de l’empresa diners sense cap contraprestació. Cal destacar que es tractà d’actes concertats en detriment dels interessos dels creditors.

d) De cap manera, com és obvi, es pot entendre que fossin actes *ordinaris* de l’activitat empresarial (230.1r).

**Quart. Corol·lari**

**13.**L’estat de la qüestió, sense la rescissió que postulem, seria un detriment de l’actiu de la societat, intolerable sota qualsevol consideració. Per tant, la conseqüència ha de ser que el demandat/da Sr./Sra. ................. sigui condemnat a reintegrar a la massa activa les quantitats que indegudament carregà i tragué de la societat.

**FONAMENTS LEGALS**

###### Processals

**14**. Classe de judici. La classe de judici pel qual s’ha de tramitar aquesta demanda és l’incident concursal, segons disposa l’article 234 del TRLC. Segons l’article 233, les demandes de rescissió s’han de dirigir en contra del deutor i de l’autor dels actes impugnats.

**15.** Les particularitats procedimentals de l’incident concursal s’estableixen en els articles 532 a 540, 542 i 543 del TRLC.

**16.** L’acció rescissòria que aquí articulem és específica de la normativa concursal, atès que el seu exercici demanda que el concurs s’hagi declarat (226).

**17.** Legitimació activa i passiva.L’administració del concurs té legitimació per presentar les demandes de rescissió (231).

**18.** La legitimació passiva correspon al deutor i a les persones que intervingueren en l’acte impugnat (233.1).

**Substantius**

**19.** La reintegració de la massa activa del concurs és una de les figures capitals de la normativa reguladora de les crisis empresarials. El sistema de reintegració es caracteritza per la seva simplicitat, que procura que la massa activa recuperi la seva integritat en benefici del conjunt dels creditors. El precepte central és l’article 226.

**20.** La Sentència del Tribunal Suprem de 30 d’abril de 2014 sosté que: [[1]](#footnote-1)

FD sisè: “*Las acciones de reintegración son instrumentos esenciales para la satisfacción de los intereses de los acreedores, que constituye la función primordial del concurso. Mediante tales acciones se busca restaurar la integridad del patrimonio del deudor, que debe garantizar la satisfacción de los créditos, así como salvaguardar la* par conditio creditorum*.*”

**21.** L’article 227 assenyala que el perjudici patrimonial es presumeix quan es tracti d’actes a títol gratuït.

**22.** D’acord amb la configuració legal de l’acció, les accions de reintegrament tenen una naturalesa rescissòria i uns fonaments objectius, raó per la qual no és necessari acreditar l’existència del *consilium fraudis*.

**23.** Com hem avançat, en cap cas es podria considerar l’excepció de l’article 230.1r. Aquesta excepció reclama que els negocis siguin “actes ordinaris realitzats en condicions normals”*.* Així mateix, els actes són gratuïts, per tant, és d’aplicació la presumpció de l’article 227. Per tant, el perjudici patrimonial ni tan sols serà necessari demostrar-lo.

**24.** L’article 235.1, que estatueix que la sentència que estimi la demanda ha de declarar la ineficàcia de l’acte impugnat i, si es tracta d’un acte unilateral, com és el cas, ha de condemnar a restituir les prestacions afectades a la massa activa.

**25.** La Sentència esmentada del Tribunal Suprem de 30 d’abril de 2014, que parla dels efectes de la rescissió segons quins siguin els fets que la sostinguin:

FD setè: “*Este precepto legal [se refiere al 73.1 de la derogada Ley Concursal], al fijar los efectos de la rescisión, toma la parte por el todo pues prevé con carácter general una eficacia restitutoria que sólo puede ser predicada de las obligaciones recíprocas. De ahí que cuando el acto rescindido es un acto dispositivo a título gratuito o una garantía constituida en perjuicio de la masa, la sentencia que acuerda la rescisión no provoca tales efectos restitutorios recíprocos, sino tan solo la ineficacia del acto rescindido y la devolución a la masa del concurso de lo que salió del patrimonio del deudor en virtud del acto gratuito rescindido o, tratándose de una garantía, su extinción.*”

**26.** Sobre el concepte del perjudici, citem la Sentència del Tribunal Suprem de 12 d’abril de 2012, que sosté:

FD tercer: “24. *No concreta la norma qué debe entenderse por “perjuicio para la masa activa”, pese a lo cual no existe discrepancia alguna a nivel doctrinal ni en las decisiones de los Tribunales de que, en todo caso, son perjudiciales los que provocan un detrimento o disminución injustificada del patrimonio de la concursada.”*

**27.** Invoquem també els preceptes aplicables al cas que no haguem citat expressament.

**SOL·LICITO:**

Que admeti aquest escrit de demanda i dicti una sentència per la qual estimi la demanda en els termes següents:

1. **Declari ineficaces**, per incórrer en una causa de rescissió, **cadascuna** **de les extraccions d’efectiu i càrrecs per consums personals** que el demandat/da Sr./Sra. ................. efectuà en el compte corrent bancari de titularitat de la societat declarada en concurs des del ..... de ........ de 20... fins al ..... de ........ de 20... .
2. Per obra d’aquestes rescissions, **condemni** el demandat/da Sr./Sra. ................. **a pagar a la massa activa del concurs de la societat** ...................., la quantitat de ...................... €, més els seus interessos legals.
3. **Condemni les demandades a pagar les despeses processals**.

**1. ALTRESSÍ (Quantia de la demanda)**

**EXPOSO**: Que, de conformitat amb els articles 253.1, 253.2, 251.2a i 251.3a punt 2n de la Llei d’enjudiciament civil, fixem la quantia processal en ...................... €.

**SOL·LICITO**: Que entengui satisfet el tràmit de fixació de la quantia.

**2. ALTRESSÍ (Proposició de prova, article 539.1 del TRLC)**

**EXPOSO**: Que .................... . (*Indiqueu els mitjans de prova que voleu proposar*.)

**SOL·LICITO:** Que estimi que són procedents els mitjans de prova proposats i acordi allò que sigui oportú per tal que puguin practicar-se.

..............., ....... de ................. de ..............

(*signatura*)

Advocat/da

Núm. de col·legiat/da ........

*Nota: aquest formulari s’ha elaborat gràcies a la col·laboració del Govern de les Illes Balears. L’autor ha cedit els drets d’aquest model per tal que, de forma gratuïta, una tercera persona el pugui descarregar, copiar, modificar i utilitzar sense mencionar l’autoria ni la font, tant amb caràcter professional com amb caràcter no comercial, sense limitació temporal ni territorial. No n’és permesa la traducció,* *atès que es tracta d’un model creat per al foment del català a l’àmbit del dret.*

1. Sentència 100/2014. Ponent: Sr. Sarazá Jimena. [↑](#footnote-ref-1)