

Revista de Derecho Mercantil 2023

OCTUBRE-DICIEMBRE 2023

PRESIDENCIA

ÁNGEL ROJO

DIRECCIÓN

ALBERTO DÍAZ MORENO

SECRETARÍA

ALBERTO VAQUERIZO

NÚM. 330

OCTUBRE-DICIEMBRE
2023

¿Existe un deber de legalidad de los administradores?, *Cándido Paz-Ares.*

La minoría en el Consejo de Administración. Revisando la representación proporcional como sistema de acceso al Consejo, *Juan Ignacio Peinado.*

El abuso de posición de dominio en mercados digitales, *Aitor Zurimendi.*

La disolución de la sociedad de capital en crisis tras la reforma del Texto Refundido de la Ley Concursal, *Ignacio Moralejo.*

La nueva segunda oportunidad regulada por la Ley 16/2022, de 5 de septiembre, de reforma del texto refundido de la Ley Concursal: ¿Un sistema eficaz?, *Ignacio Orrico.*

Revista de Derecho Mercantil

2023

Número 330 (Octubre-Diciembre 2023)

Estudios

2. La minoría en el Consejo de Administración. Revisando la representación proporcional como sistema de acceso al Consejo (JUAN IGNACIO PEINADO GRACIA)

2 La minoría en el Consejo de Administración. Revisando la representación proporcional como sistema de acceso al Consejo*)

The minority in the board of directors. Reviewing the proportional representation as a system of access to the board

JUAN IGNACIO PEINADO GRACIA

Catedrático de Derecho mercantil. Universidad de Málaga

ISSN 0210-0797

Revista de Derecho Mercantil 330

Octubre - Diciembre 2023

Sumario:

- I. Introducción: Razón de ser y marco legal y estatutario
 1. Elección de consejeros y vigilancia en la sociedad de capital
 2. Desarrollo legal y contractual de la entrada del minoritario en el Consejo
- II. La representación proporcional y el Gobierno Corporativo
 1. Representación proporcional entre la norma y la recomendación
 2. La representación en el sistema de las normas sobre administradores
- III. Un derecho en sociedades con Consejo de Administración. La representación proporcional en las sociedades de responsabilidad limitada
- IV. Legitimación
 1. Agrupación de acciones
 2. Acciones sin voto
 3. Agrupación, derechos reales y cotitularidad de acciones
- V. El cociente variable de la agrupación
 1. La autocartera y su incidencia en el cociente variable
 2. El número máximo de votos a emitir por un mismo socio

3. Jugando con el cociente. La reducción del número de consejeros

VI. La vacante en el Consejo de Administración

1. La existencia de una vacante
2. La cooptación y su ratificación
3. La reducción del número de miembros del Consejo

VII. Agrupación y comunicación de la agrupación

1. Constitución y comunicación de la agrupación
2. La agrupación de un solo accionista y la comunicación a la sociedad
3. El representante de la agrupación

VIII. El ejercicio del derecho de representación proporcional

1. ¿Cuándo se ejerce? Los poderes
2. Agrupaciones concurrentes y agrupaciones “matrioshka”
3. La agrupación por el accionista de control de sus acciones para ampararse en el derecho de representación proporcional
4. El candidato al puesto de consejero
5. La constancia de la agrupación como garantía de terceros

IX. Régimen del consejero

X. Consecuencias para los socios y sus acciones

XI. Bibliografía

RESUMEN:

En este trabajo pretendemos combinar dos tipos de contenidos, complementarios, respecto del derecho de representación proporcional de la minoría en el Consejo de Administración. De una parte, analizamos la eficacia de la integración del consejero de la minoría y los efectos tácticos de tal entrada, esto es, hacer una lectura desde el Gobierno corporativo. Queremos entender el papel que deben jugar dentro del órgano. Queremos además establecer las bases de las “relaciones de agencia” entrecruzadas que se producen. Ahora bien, de otra, más allá de las luces que nos abren los escritos económicos, tenemos una experiencia tanto como mercado de control como en experiencia personal, que nos enseña la infinidad de pequeños aspectos que hay que concretar antes de participar en una de estas operaciones. En este sentido, en el trabajo se repasa de forma casuística las incidencias y tácticas que se pueden adoptar, por mayoritario y minoritario, cooperando o compitiendo entre sí. Esto se hace identificándolas en cada etapa del iter que va desde la voluntad del minoritario de integrarse en el Consejo hasta la celebración de la Junta General. Además, se atiende

ABSTRACT:

In this paper we aim to combine two types of content, complementary, with respect to the right of proportional representation of the minority on the Board of Directors. On the one hand, we analyze the effectiveness of the integration of the minority director and the strategic effects of such an entry, that is, to make a reading from the point of view of corporate governance. We want to understand the role they should play within the board. We also want to establish the basis for the intertwined “agency relationships” that occur. However, on the other hand, beyond the light shed by the economic writings, we have an experience both as a control market and in personal experience, which shows us the myriad of small aspects that must be specified before participating in one of these operations. In this sense, the paper reviews in a casuistic way the incidents and strategies that can be adopted, by majority and minority, cooperating or competing with each other. This is done by identifying them at each stage of the iter that goes from the minority's willingness to join the Board to the holding of the General Meeting. In addition, it also addresses the legal status of this minority director and how the

al estatuto jurídico de ese consejero de la minoría y a cómo quedan afectados los socios que han agrupado sus acciones para procurar esa elección. Los aspectos programáticos, de Gobierno corporativo, y los técnicos se complementan y unos y otros se influyen mutuamente.

PALABRAS CLAVE: Consejo de Administración - Consejero de la minoría - Gobierno corporativo - Representación proporcional de la minoría - Junta general - Relaciones de agencia

shareholders who have joined together their shares to seek this election are affected. The programmatic, corporate governance and technical aspects complement and influence each other.

KEYWORDS: Board of Directors - Minority director - Corporate governance - Proportional minority representation (cumulative voting) - General meeting - Agency relationship...