

AUTE

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 20 de gener del 2017.

Reunida la Sala Civil del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, sota la presidència del M.I. Sr. Joan Manel ABRIL CAMPOY, i els magistrats M.I. Sr. Vincent ANIÈRE i M.I. Sr. Carles CRUZ MORATONES, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- En data 26 d'abril del 2011 es dictà aute, la part dispositiva del qual entre d'altres qüestions deia així:

“Primer.- Decretar a la societat IA,S.L. en estat de cessació de pagaments i fallida a partir del dia 26 d'abril del 2009.

Segon.- Nomenar administradors judicials indistints dels béns i drets de la present cessació de pagaments i fallida als Srs. B i S, amb domicili professional radicat al xxxxxxxxxxxxxxxxxxxxxx, a la Parròquia xxxxxxxxxxxxxx, els quals hauran de procedir a efectuar les operacions previstes als articles 60 i concordants del Decret de cessació de pagaments i fallida, de data 4 d'octubre de 1969, una volta hagin acceptat el càrrec per al qual han estat nomenats.”

II.- En data 5 d'abril de 2012 es dictà Aute degudament notificat a les parts interessades, el que en la seva part dispositiva establia el següent:

“Primer.- Esmenar l'estat de crèdits presentat en el seu dia per l'administrador judicial de la present cessació de pagaments i fallida, en el sentit d'incloure en l'estat de crèdits del present procediment concursal el crèdit presentat per la societat M,S.A. per import de 2.350,90.- euros, el qual ha d'ésser qualificat com a ordinari.

Segon.- Aprovar de forma definitiva l'estat de crèdits de las present cessació de pagaments si fallida, presentat per l'administrador judicial del procediment concursal, mitjançant escrit presentat el dia 23 de desembre de 2011, i esmenat per escrit de data 29 de març de 2012, tot plegat de conformitat amb allò que estableix l'article 38 del Decret de data 4 d'octubre de 1969.

Tercer.- Notificar la present resolució judicial a les parts interessades.”

III.- En data 24 de juliol de 2013 es dictà Aute, degudament notificat a les parts interessades el quin en la seva part dispositiva establia el següent:

“Primer.- Deixar sense efecte el nomenament efectuat en el marc del present procediment concursal a favor dels Srs. B i S com a administradors judicials de la societat IA,S.L., i nomenar en el seu lloc al Sr. M, amb domicili professional radicat al xxxxxxxxxxxxxxxxxxxxxx de la vila xxxxxxxx, el qual una volta hagi acceptat el càrrec per al qual ha estat designat, procedirà a realitzar les operacions previstes en el Decret de cessació de pagaments i fallides de data 4 d'octubre de 1.969.

Segon.- Notificar la present resolució judicial a les parts interessades.”

IV.- Per escrit de data 9 de setembre de 2014 el Sr. M, administrador judicial, manifestava que hi ha pendent de realitzar les actuacions següents:

“En primer lloc una rectificació, si s'escau de l'Aute declarant la cessació de pagaments i fallida de la societat IA,S.L., en quan a la data fixada per la cessació de pagaments, ja que d'acord amb l'anterior administrador judicial la data no pot ser fixada a una data anterior al dia 26 d'octubre de 2009.

En segon lloc finalitzar l'inventari d'actius per intentar liquidar els eventuais actius de la societat.

I finalment respondre a les peticions relatives a l'ampliació de la fallida als administradors tant de fet com de dret de la societat, on es fa constar que la documentació comptable que obra en autes, únicament recull 2 balanços de situació corresponents als exercicis 2009 i 2010. Val a dir que es tracta de balanços no detallats, i no es disposa ni del llibre major, ni diari, ni tampoc inventari dels actius de la societat fallida. Així mateix els mateixos balanços no poden reflexar una imatge fidel de la societat ja que així mateix els mateixos balanços no són verificables ni amb els béns existents de la mateixa. Per tot el que sol·licitava d'acord amb els articles 69 i 70 del de cessació de pagaments i fallida, de data 4 d'octubre de 1.969 l'extensió de la present fallida als Administradors de Dret i de Fet de la societat."

V.- En data 13 de febrer de 2015 comparegué el Sr. P manifestant entre altres extrems que la seva funció dins l'empresa era fer de Prestanoms, no percebia ninguna remuneració al respecte. Que el Sr. C li manifestava que la societat estava al corrent de les obligacions comptables i administratives i que va signar els balanços en dues ocasions, sense haver-los revisat prèviament.

Així mateix la representació processal del Sr. P mitjançant escrit de data 2 de març de 2015 s'oposava a la petició d'extensió formulada per l'Administrador Judicial.

VI.- Per escrit de data 13 d'abril de 2015 el Sr. M es ratificava en el seu escrit de data 9 de setembre de 2014 i sol·licitava l'extensió de la fallida als administradors de fet i de dret de la societat IA,S.L.

VII.- En data 10 de juny d'enguany el Sr. C no comparegué davant d'aquesta Hble. Batllia, malgrat haver estat degudament citat mitjançant edicte de data 20 de maig de 2015.

VIII.- L'Hble. Tribunal de Batlles va dictar en data de 1.9.15 l'Aute en el que resolvia que : *"Primer.- Estendre la fallida de la societat IA,S.L. als seus administradors Srs. P i C.*

Segon.- Donar publicitat a la present resolució judicial mitjançant la publicació d'edictes al Butlletí Oficial del Principat d'Andorra, fent constar que per tot al cap de trenta dies des de llur publicació, tots els creditors hauran d'haver lliurat els justificants dels seus crèdits a l'administrador judicial Sr. M, amb domicili professional radicat al xxxxxxxxxxxx de la vila xxxxxxxxxxxx, a fi que els verifiqui i n'efectuï la relació corresponent.

Tercer.- Modificar única i exclusivament l'apartat primer de la part dispositiva de l'Aute de data 26 d'abril del 2011 el qual quedarà redactat com segueix:

Primer.- Decretar a la societat IA,S.L. en estat de cessació de pagaments i fallida a partir del dia 26 d'octubre del 2009.

Quart.- Notificar la present resolució a les parts interessades."

IX.- Contra tal Aute va interposar recurs d'apel·lació, en degut temps i forma, la representació processal del Sr. P, en virtut dels arguments que exposa en les seves conclusions, demana la seva revocació PARCIAL i que es deixes sense efecte l'extensió de la fallida a la seva persona.

Ha actuat com a magistrat ponent el M.I. Sr. Carles CRUZ MORATONES.

FONAMENTS DE DRET

PRIMER.- Contra l'Aute del passat 1.9.15 segons el qual s'estenia la fallida de la societat IA,SL als seus administradors de fet (Sr. C) i de dret (Sr. P), s'alça aquest últim en considerar que la decisió no és ajustada a dret únicament pel que fa a l'extensió de la fallida a la seva persona.

L'administrador judicial de la societat en fallida considera que la decisió judicial és plenament ajustada a dret.

SEGON.- Dos són els greuges que segons la recurrent justifiquen la impugnació de la decisió de l'Hble. Tribunal de Batlles. El primer d'ells, rau en el fet que el recurrent Sr. P manifesta que tan sols era el prestanoms de la societat en fallida i que qui duia tota la gestió del negoci era el Sr. C que era l'administrador de fet.

Com ja ha recollit l'Aute impugnat, ha estat una reiterada jurisprudència dels tribunals andorrans que ha establert que el prestanoms té plena responsabilitat davant de tercers. La responsabilitat davant de tercers entre el titular administratiu i el titular real del negoci és solidària quan es tracta de l'activitat pròpia i ordinària del negoci per donar seguretat al tràfic i a l'aparença creada en front de tercers (STJC de 20.9.16, rotlle 36/16; 30.1.14 rotlle 270/13, STJC 29.6.00 núm. 1396; 22.7.04 entre d'altres).

TERCER.- Els articles 69 i 70 del Decret de cessació de pagaments i fallida, de data 4 d'octubre de 1.969, disposen que si una societat es declara en fallida, poden ésser declarats personalment en fallida, en qualsevol moment del procediment, tots els dirigents d'aquesta societat, de fet o de dret, aparents o ocults, remunerats o no, que hagin entre altres comès actes de mala fe i d'imprudència inexcusable o infringit greument les regles o usos del comerç, com ara l'absència d'una comptabilitat conforme als usos de la professió en relació a la importància del negoci. Així mateix l'Aute de data 28 de febrer de 2012 del M.I. Tribunal Superior de Justícia número TSJC-274/11 estableix entre altres extrems que l'extensió de la fallida solament esdevé possible respecte dels administradors de la societat declarada en fallida sempre que s'hagi provat que s'ha incorregut en algun dels cinc supòsits que es preveuen a l'article 69 del Decret de 4-10-1969.

Doncs bé, en aquest cas, ja reconeix l'administrador de dret (prestanoms) que va signar dos balanços de la societat sense haver-los

revisat prèviament, estant a la confiança amb el Sr. C, i al respecte l'informe de l'administrador judicial és contundent en afirmar que es tracta de balanços no detallats, no es disposa ni de llibre major ni diari ni d'inventari dels actius de la societat. Tot i així hi constata les següents contradiccions a data 30.9.10: 1) aparició d'elements de transport quan la societat havia traspassat tots els seus vehicles en el mes de febrer del mateix any; 2) expressió d'uns actius en la comptabilitat de més de 500.000€ quan l'administrador judicial no ha pogut localitzar cap actiu de la societat ni cap crèdit reclamable; 3) malgrat figurar un patrimoni net, no es pot justificar la desaparició dels fons propis de la societat i finalment 4) el compte de socis i administradors va incrementar-se entre 2009 i setembre 2010 en 30.000€ per passar a ser de 195.741,83€, malgrat la societat es trobava en situació de dificultat financera.

Per tot això conclou encertadament el Tribunal d'instància que o bé els comptes no reflectien de manera fidel la situació patrimonial de la societat (i malgrat això van ser signats pel Sr. P sense revisió prèvia) o bé, hi ha hagut una desaparició dels seus actius. Això permet concloure que la responsabilitat ampliada en la fallida dels seus administradors de fet i de dret escau plenament en els supòsits contemplats en els articles 70.1 i 69.3 del Decret de cessació de pagaments i fallides de 4 d'octubre de 1969. Tota aquesta situació comporta que l'administrador de dret o prestanoms hagi de respondre davant de tercers que han confiat en l'aparença creada.

Tampoc el fet que el Sr. P hagi instat una declaració de fallida d'una altra societat i d'ell mateix com administrador de la mateixa societat pugui resultar una excusa per evitar l'extensió de la fallida d'una altra societat de la qual n'era administrador de dret. Són dues responsabilitats diferents derivades d'actuacions públiques davant de tercers diferents que han de ser assumides ambdós casos, fins el límit del seu patrimoni personal.

QUART.- En desestimar-se el recurs procedeix imposar les costes per ell generades a la part recurrent de conformitat amb el que disposa el Codi 7,51,5.

Vistos la legislació vigent i els Usos i Costums aplicables al present cas,

La Sala Civil del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

DECIDEIX

DESESTIMAR el recurs interposat per la representació processal del Sr. P contra l'Aute de l'Hble. Sra. Batlle de data 1 de setembre del 2015 que CONFIRMEM íntegrament. Imposem el pagament de les costes d'aquesta alçada a la part apel·lant.

Així per aquesta nostra resolució, de la qual en serà tramés testimoni a l'Hble. President de la Batllia, per al seu coneixement i als efectes escaients, definitivament jutjant, ho pronunciem, manem i signem.-