



UNIVERSIDAD A DISTANCIA DE MADRID  
Facultad de derecho

# PROTOCOLO FAMILIAR, NATURALEZA JURÍDICA Y EFICACIA PROCESAL

Tesis Doctoral

Pablo Álvarez de Linera Granda

2018

# ÍNDICE

INTRODUCCIÓN.....	5
CAPÍTULO I. FAMILIA EMPRESARIA Y EMPRESA FAMILIAR .....	16
1. FAMILIA EMPRESARIA: CREACIÓN DE RIQUEZA Y TRANSMISIÓN DE VALORES ÉTICOS.....	16
2. CONCEPTO DE EMPRESA FAMILIAR.....	26
2.1. Concepto de empresa en el Derecho español .....	26
2.2. Concepto de empresa familiar en el Derecho español.....	28
2.2.1. Preliminar. El concepto en la doctrina.....	28
2.2.2. Concepto de empresa familiar en la normativa estatal y autonómica. Especial mención al concepto de empresa familiar en el ámbito tributario. Jurisprudencia y doctrina administrativa .....	32
2.2.3. Concepto de empresa familiar en la normativa foral .....	46
2.2.4. Concepto de empresa familiar en el derecho consuetudinario español.....	48
2.3. El modelo de empresa familiar en el Derecho comparado.....	49
2.3.1. El modelo de empresa familiar en el Derecho Comunitario. Ejemplo singular: el modelo italiano .....	49
2.3.2. El modelo de empresa familiar en el ámbito no comunitario. Ejemplos singulares: el modelo chileno; el modelo colombiano .....	53
CAPÍTULO II. EL PROTOCOLO FAMILIAR .....	56
1. EL PROTOCOLO FAMILIAR: CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA .....	56
1.1. Concepto de protocolo familiar.....	56
1.1.1. Preliminar.....	56
1.1.2. Concepto de Protocolo Familiar en la doctrina y en la jurisprudencia.....	57
1.1.3. Concepto de Protocolo Familiar en la normativa estatal y autonómica .....	62
1.1.3.1. Resumen de semejanzas y diferencias entre las Comunidades Autónomas .....	84

1.2.	Naturaleza jurídica.....	85
1.2.1.	Posiciones doctrinales .....	85
1.2.1.1.	Negación de la condición contractual del Protocolo Familiar.....	85
1.2.1.2.	El Protocolo Familiar como contrato .....	87
1.2.1.3.	El Protocolo Familiar como documento mixto, con cláusulas contractuales y cláusulas sin valor contractual .....	89
1.2.1.4.	El Protocolo Familiar como contrato marco.....	90
1.2.1.5.	El Protocolo Familiar como instrumento de buen gobierno .....	92
1.2.1.6.	El Protocolo Familiar como pacto parasocial.....	92
1.2.1.7.	Diversidad de posiciones doctrinales acerca de la naturaleza jurídica del Protocolo Familiar .....	92
1.2.2.	La naturaleza jurídica del Protocolo Familiar en la jurisprudencia y en la doctrina administrativa .....	93
1.2.3.	El Protocolo Familiar como hecho jurídico. El Protocolo Familiar como negocio jurídico. El Protocolo Familiar como contrato .....	98
1.2.4.	Clasificación del Protocolo Familiar como contrato .....	110
1.2.5.	Ámbito subjetivo y objetivo del Protocolo Familiar.....	116
1.2.6.	La forma en el Protocolo Familiar .....	122
1.3.	Análisis de la normativa recogida en el RD 171/2007. El enfoque registral .....	124
1.3.1.	Antecedentes históricos.....	124
1.3.2.	La Ponencia del Senado de 2001.....	124
1.3.3.	Normativa recogida en el RD 171/2007 .....	125
1.3.3.1.	Objeto. Ámbito de aplicación del RD 171/2007.....	125
1.3.3.2.	Definición de protocolo y su publicidad .....	128
1.3.3.3.	Requisitos de publicidad .....	134
1.3.3.4.	Publicidad de los protocolos familiares en el sitio web de la sociedad .....	135
1.3.3.5.	Constancia registral de los protocolos familiares .....	135
1.3.3.6.	Protocolo familiar en la presentación de las cuentas anuales .....	135

1.3.3.7.	Inscripción registral de cláusulas de escrituras públicas en ejecución de protocolos familiares.....	136
1.3.3.8.	La eficacia de la inscripción del protocolo en el Registro Mercantil.....	137
1.3.4.	Modificaciones del Reglamento del Registro Mercantil aplicables a la publicidad de los protocolos familiares .....	142
1.3.5.	Eficacia práctica de la norma .....	143
2.	EL PROTOCOLO FAMILIAR COMO INSTRUMENTO PARA GESTIONAR LA CONVIVENCIA INTER GENERACIONAL, LA CONTINGENCIA Y LA SUCESIÓN EMPRESARIAL .....	146
2.1.	El protocolo familiar en la gestión de la convivencia ínter generacional.....	146
2.1.1.	La Asamblea Familiar. El Consejo de Familia.....	147
2.1.2.	Aspectos mercantiles de la gestión de la convivencia. La aplicación a las empresas familiares de los Códigos de Buen Gobierno Corporativo. Prestaciones accesorias en las empresas familiares.....	152
2.2.	El protocolo familiar en la gestión de la contingencia en el seno de la familia empresaria y la empresa familiar.....	188
2.2.1.	La gestión de la contingencia en el marco del Derecho Mercantil .....	190
2.2.2.	La gestión de la contingencia en el marco del Derecho Civil.....	195
2.3.	El protocolo familiar y el relevo generacional .....	198
2.3.1.	El protocolo familiar en el ámbito del derecho mercantil cara al relevo generacional .....	203
2.3.2.	El protocolo familiar en el ámbito del Derecho Civil en el relevo generacional. Cláusulas de derecho sucesorio en los protocolos familiares. Eficacia de las cláusulas de derecho sucesorio en los protocolos familiares .....	217
2.3.2.1.	Sistema de transmisión de la empresa familiar por sucesión testada en el Derecho Común. La donación de la empresa familiar en territorio común y territorio foral. El protocolo familiar como instrumento de interpretación sucesoria en el Derecho Civil de territorio común.....	222
2.3.2.2.	El Protocolo Familiar como pacto sucesorio en territorios donde sea de aplicación el Derecho Foral.....	236
2.4.	La importancia de los puntos de conexión y de la multi normatividad en la familia empresaria .....	239

3. EL PROTOCOLO FAMILIAR COMO INSTRUMENTO DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS POR LOS ACUERDOS SUSTANTIVOS QUE CONTIENE .....	256
3.1. Sistema de mediación. Sistema de evaluación neutral.....	256
3.2. Las cláusulas penales en el Protocolo Familiar.....	258
3.3. La opción de compra en el Protocolo Familiar como medio para garantizar su cumplimiento .....	259
3.4. El Protocolo Familiar en la jurisprudencia y la doctrina administrativa, como medio de prueba .....	260
3.5. El Protocolo Familiar y el Arbitraje. El carácter internacional del Arbitraje y su interés para las familias empresarias latinoamericanas .....	269
 CAPÍTULO III. EL PROTOCOLO FAMILIAR Y OTRAS FIGURAS JURÍDICAS AFINES .....	281
1. EL TRUST EN EL DERECHO ESPAÑOL.....	281
2. EL TRUST DE DERECHO ANGLOSAJÓN .....	292
3. EL FIDEICOMISO LATINOAMERICANO.....	295
4. EL TRUST, EL FIDEICOMISO Y EL PROTOCOLO FAMILIAR: DIFERENCIAS Y ANALOGÍAS.....	301
 CONCLUSIONES .....	304
 BIBLIOGRAFÍA .....	313
 SENTENCIAS, RESOLUCIONES DE LOS TRIBUNALES, RESOLUCIONES DE LA DIRECCIÓN GENERAL DE REGISTROS Y DEL NOTARIADO, CONTESTACIONES DE LA DIRECCIÓN GENERAL DE TRIBUTOS A CONSULTAS VINCULANTES.....	324