



Carlos Puigcerver Asor
Federico Adan Domenech

LA APLICACIÓN PRÁCTICA
DE LA **SEGUNDA OPORTUNIDAD**:
PROBLEMAS Y RESPUESTAS

Han transcurrido ya más de cuatro años desde la entrada en vigor del Real Decreto-Ley 1/2015, de 27 de febrero, de mecanismo de segunda oportunidad, reducción de carga financiera y otras medidas de orden social. Texto normativo en el cual se defiende que *una persona física, a pesar de un fracaso económico empresarial o personal, tenga la posibilidad de encarrilar nuevamente su vida e incluso de arriesgarse a nuevas iniciativas, sin tener que arrastrar indefinidamente una losa de deuda que nunca podrá satisfacer.*

Partiendo de este objetivo, el legislador instaura un mecanismo extrajudicial y judicial que sirva de cauce para solucionar, o, cuanto menos, aligerar la situación de insolvencia en la que se encuentra inmerso el deudor, mecanismo conocido como la segunda oportunidad.

Sin embargo, si bien la voluntad del legislador es loable y «cargada» de buenas intenciones, no es menos cierto que la regulación de esta institución, a día de hoy, peca de inconcreción y de lagunas legislativas que crean incerteza e inseguridad jurídica. Ante esta desilusionante realidad, en el presente trabajo, pretendemos dar soluciones a las cuestiones de mayor problemática, que en la práctica presenta el mecanismo de la segunda oportunidad.

Carlos Puigcerver Asor

Magistrado. Inspector Delegado del Servicio de Inspección del CGPJ

Federico Adan Domenech

Profesor Agregado Derecho Procesal, acreditado como
Catedrático Universidad Rovira i Virgili

LA APLICACIÓN PRÁCTICA DE LA SEGUNDA OPORTUNIDAD: PROBLEMAS Y RESPUESTAS

Barcelona
2019


BOSCH EDITOR

© MARZO 2019 CARLOS PUIGSERVER ASOR
FEDERICO ADAN DOMENECH

© MARZO 2019



Librería Bosch, S.L.

<http://www.jmboscheditor.com>

<http://www.libreriabosch.com>

E-mail: editorial@jmboscheditor.com

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-949922-3-0

ISBN digital: 978-84-949922-4-7

D.L.: B5955-2019

Diseño portada y maquetación: Cristina Payà (cspaya@sbeditorialdesign.com)

Printed in Spain – Impreso en España

*Premio Jurídico Ferrer Eguizábal Edición Extraordinaria 2016
sobre «El derecho a la segunda oportunidad de la persona física»,
otorgado por el Ilustre Colegio de Abogados de Barcelona.*

Carlos Puigcerver Asor

Magistrado. Inspector Delegado del Servicio
de Inspección del CGPJ

Capítulo 2. Concurso Consecutivo

Capítulo 4. Propuesta de Directiva Europea

Federico Adan Domenech

Profesor Agregado Derecho Procesal, acreditado como
Catedrático Universidad Rovira i Virgili

Introducción

Capítulo 1. Acuerdo Extrajudicial de Pagos

Capítulo 3. Beneficio Exoneración Pasivo Insatisfecho

ÍNDICE

ABREVIATURAS	15
INTRODUCCIÓN	17
CAPÍTULO I	
EL ACUERDO EXTRAJUDICIAL DE PAGOS	19
1. Presupuestos de incoación del acuerdo extrajudicial de pagos.....	20
1.1. Presupuestos subjetivos.....	20
1.1.1. Delimitación del concepto de empresario	20
1.1.2. Criterios para concretar la condición de empresario o no del deudor en el momento de presentación del acuerdo extrajudicial de pagos.....	24
1.1.3. Legitimación	26
1.1.4. Litisconsorcio	27
1.1.5. Exclusión de la presentación de solicitud.....	32
1.1.6. Sujeto pasivo de la solicitud.....	36
1.2. Presupuestos objetivos	38
1.2.1. Insolvencia	38
1.2.2. Límite del pasivo.....	39
2. Órgano competente.....	41

2.1. Notario territorialmente competente.....	41
2.2. Instauración del turno obligatorio.....	43
2.3. Postulación procesal: Entre lo que es y lo que debería ser	44
2.4. Análisis de la solicitud por el órgano competente	45
2.4.1. Contenido de la resolución	45
2.4.2. Plazo	47
2.5. Designación de mediador concursal.....	49
2.5.1. Aceptación o rechazo de la designación como mediador	49
2.5.2. Retribución del mediador	50
2.5.3. Retribución del Notario	51
2.6. Efectos de la admisión de la solicitud	52
2.6.1. Inicio de los efectos.....	52
2.6.2. Efectos sobre deudor	53
2.6.3. Efectos sobre el acreedor y sus créditos	55
2.7. Cómputo de plazos	61

CAPÍTULO II

EL CONCURSO CONSECUTIVO	63
1. La pluralidad de acreedores como requisito de procedibilidad.....	64
2. La consideración del concurso como consecutivo.....	66
3. La competencia objetiva.....	73
4. La competencia territorial.....	73
5. La acumulación de acciones y de procesos.....	74
5.1. Acumulación de acciones.....	74
5.2. Acumulación de procesos	75

5.3. Obstáculo procesal para la acumulación de acciones y de procesos.....	76
6. Legitimación	79
7. Postulación procesal y defensa técnica.....	81
8. La solicitud instando el concurso consecutivo.....	83
8.1. Tiempo.....	83
8.2. Forma.....	85
8.3. Documentos	86
8.3.1.Documentos que el mediador concursal debe acompañar a la solicitud	87
8.3.2.Documentos que debe acompañar a la solicitud el notario que actuó como mediador concursal o el mediador concursal que no reúne las condiciones para ser administrador concursal	88
8.3.3.Documentos que el deudor debe acompañar a la solicitud	88
8.3.4.Documentos que el acreedor debe acompañar a la solicitud.....	89
9. Especialidades procedimentales del concurso consecutivo.	90
9.1. En relación con el auto declarando el concurso.....	92
9.2. Sobre la voluntariedad o necesidad del concurso consecutivo	93
9.3. La comparecencia del deudor, la oposición a la declaración de concurso y los recursos frente al auto declarando o denegando la declaración en concurso del deudor	95
9.4. Los efectos de la declaración de concurso consecutivo sobre los procedimientos, en especial, sobre las ejecuciones de garantía real y acciones de recuperación asimiladas	96

9.5. Los alimentos del concursado y sus parientes en el concurso consecutivo	98
9.5.1. El derecho del concursado y su familia nuclear a percibir alimentos	98
9.5.2. El derecho a alimentos de los ascendientes, los hermanos y los descendientes con plena capacidad del concursado.....	100
9.5.3. Los alimentos fijados en los procesos a que se refiere el título I del libro IV de la de la Ley de Enjuiciamiento Civil	103
9.6. El plazo para la determinación de los actos rescindibles	104
9.7. La rehabilitación de créditos.....	104
9.8. La presentación y publicidad del plan de liquidación. La liquidación de la vivienda familiar y de los planes de pensiones.....	107
9.8.1. La presentación y publicidad del plan de liquidación	107
9.8.2. La liquidación de la vivienda familiar	108
9.8.3. El plan de pensiones	111
10. Los honorarios de los administradores en el concurso consecutivo	111
11. La conclusión del concurso consecutivo por insuficiencia de la masa inicial	116

CAPÍTULO III

EL BENEFICIO DE EXONERACIÓN DEL PASIVO INSATISFECHO ...	121
1. Presupuestos para la concesión del beneficio de exoneración del pasivo insatisfecho	123
1.1. Concurso no declarado culpable.....	123

1.1.1. Regla general	123
1.1.2. Excepciones.....	125
1.2. Inexistencia de condena penal del deudor	126
1.3. Solicitud y tramitación del acuerdo extrajudicial de pagos	129
1.3.1. Deudores afectados.....	129
1.3.2. Acreditación de la solicitud del AEP.....	132
1.3.3. Pago de los créditos contra la masa, créditos concursales privilegiados y créditos concursales ordinarios	139
1.3.4. Aceptación de un plan de pagos.....	142
1.3.5. Tratamiento del requisito de haber intentado el AEP.....	147
2. Diferente carácter y alcance de la exoneración.....	149
2.1. Pago del pasivo	151
2.2. Sujeción al plan de pagos.....	153
2.2.1. Exoneración provisional.....	153
2.2.2. Exoneración definitiva.....	156
3. Inclusión de los créditos públicos en el plan de pagos ...	158
4. La difícil relación de los fiadores con la exoneración de los créditos	162

CAPÍTULO IV

EL PROYECTO DE DIRECTIVA EUROPEA SOBRE SEGUNDA OPORTUNIDAD.....	167
1. Introducción.....	167
2. El criticable ámbito subjetivo	168
3. El deudor de buena fe.....	169

4.	El modelo de segunda oportunidad y el derecho de acceso a un sistema de condonación de deudas efectivo....	170
5.	El plazo para la condonación y su correlación con la sanción de inhabilitación.....	173
6.	Las deudas exonerables	174
7.	Celeridad en la tramitación del proceso para la concesión del beneficio de condonación	175
8.	Conclusión	176
BIBLIOGRAFÍA.....		177
JURISPRUDENCIA		181
1.	Tribunal de Justicia de la Unión Europea.....	181
2.	Tribunal Supremo	181
3.	Audiencias Provinciales	182
4.	Juzgados de Primera Instancia.....	184
5.	Juzgados de lo Mercantil.....	185
6.	Resoluciones administrativas	186

Colección Procesal J.M. Bosch Editor

COLECCIÓN DIRIGIDA POR JOAN PICÓ I JUNOY, CATEDRÁTICO DE DERECHO PROCESAL

1. **Los poderes del juez civil en materia probatoria.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2003
2. **La pretensión procesal y la tutela judicial efectiva. Hacia una teoría procesal del Derecho.** Guimarães Ribeiro, Darci, 2004
3. **Problemas actuales de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2004
4. **La tutela judicial del crédito. Estudio práctico de los procesos monitorio y cambiario.** Picó i Junoy, Joan y Adan Domènech, Federic, 2005
5. **Aspectos prácticos de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2006
6. **La prejudicialidad en el proceso civil.** Reynal Querol, Nuria, 2006
7. **Objeto y Carga de la Prueba Civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2007
8. **Introducción a la probática.** Muñoz Sabaté, Lluís, 2007
9. **La cooperación judicial civil y penal en el ámbito de la Unión Europea: instrumentos procesales.** Incluye CD. Jimeno Bulnes, Mar (Coord.), 2007
10. **El juez y la prueba. Estudio de la errónea recepción del brocardo *iudex iudicare debet secundum allegata et probata, non secundum conscientiam* y su repercusión actual.** Picó i Junoy, Joan, 2007
11. **El interrogatorio de partes (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 1).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2007
12. **Análisis práctico del juicio de desahucio por falta de pago.** Achón Bruñen, M^a José, 2007
13. **Aspectos problemáticos en la valoración de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2008
14. **El interrogatorio de testigos (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 2).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2008
15. **Las costas procesales y las denominadas juras de cuentas. Soluciones a problemas que la LEC silencia.** Achón Bruñen, M^a José, 2008
16. **La ejecución judicial civil y sus alternativas en España y México.** Hernández Bezanilla, Emma del Rosario, 2008
17. **Tratamiento procesal del allanamiento en el Proceso Civil.** Carbonell Tabeni, Joaquín, 2008
18. **El interrogatorio de las partes en la Ley 1/2000, de Enjuiciamiento Civil.** Abel LLuch, Xavier (Dir.), 2008
19. **La ejecución civil privada. Realización por persona o entidad especializada. Estudio del artículo 641 de la LEC.** Cerrato Guri, Elisabet, 2008
20. **La ejecución hipotecaria.** Adan Domènech, Federic, 2008
21. **La prueba pericial (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 3).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2009
22. **La prueba documental (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 4).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2010
23. **La audiencia previa.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2010
24. **Las garantías constitucionales del proceso (2^a edición).** Picó i Junoy, Joan, 2011
25. **Los delitos semipúblicos y privados. Aspectos sustantivos y procesales.** Libano Beristain, Arantza, 2011
26. **La prueba electrónica (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 5).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2011
27. **El aprendizaje del Derecho Procesal. Nuevos retos de la enseñanza universitaria.** Joan Picó (Dir.), 2011
28. **La aplicación de la Teoría del Caso y la Teoría del Delito en el Proceso Penal Acusatorio.** Benavente Chorres, Hesbert, 2011

29. **El aseguramiento de la prueba en el proceso civil y penal.** Gil Vallejo, Beatriz, 2011
30. **La prueba de reconocimiento judicial (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 6).** Abel Lluch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2012
31. **La investigación judicial y el control de convencionalidad en el proceso penal: Concepto y modalidades.** Benavente Chorres, Hesbert, 2012
32. **Derecho probatorio.** Abel Lluch, Xavier, 2012
33. **Técnica procesal. 25 años de estudios forenses.** Muñoz Sabaté, Lluís, 2012
34. **El principio de la buena fe procesal (2ª edición).** Picó i Junoy, Joan, 2012
35. **La ejecución del laudo y su anulación. Estudio del artículo 45 LA.** Ripol, Ignacio, 2013
36. **La desnaturalización del proceso.** Sánchez Álvarez, Eduardo, 2013
37. **La liquidación de cargas en el proceso de ejecución civil.** Sabater Sabaté, Josep Maria, 2013
38. **La adhesión al recurso de apelación civil.** Rodríguez Camacho, Nuria, 2013
39. **Principios y garantías procesales. Liber amicorum en homenaje a la profesora Mª Victoria Berzosa Francos.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2013
40. **El secreto profesional del abogado en el proceso civil.** Andino López, Juan Antonio, 2014
41. **Inspecciones, registros e intervenciones corporales en el proceso penal.** Duart Albiol, Juan José, 2014
42. **Las intervenciones telefónicas en el proceso penal.** Casanova Martí, Roser, 2014
43. **El principio de audiencia.** Alfaro Valverde, Luis Genaro, 2014
44. **Las diligencias policiales y su valor probatorio.** González i Jiménez, Albert, 2014
45. **La suspensión de los juicios orales.** Pesqueira Zamora, Mª Jesús, 2015
46. **El desistimiento en la Ley de Enjuiciamiento Civil.** Rueda Fonseca, María del Socorro, 2015
47. **La construcción de los interrogatorios desde la teoría del caso.** Benavente Chorres, Hesbert, 2015
48. **Nuevos horizontes del Derecho Procesal. Libro-Homenaje al Prof. Ernesto Pedraz Penalva.** Jimeno Bulnes, Mar y Pérez Gil, Julio (Coords.), 2016
49. **La cuestión prejudicial europea. Planteamiento y competencia del Tribunal de Justicia.** Soca Torres, Isaac, 2016
50. **La acción rescisoria concursal.** Huelmo Regueiro, Josefina, 2016
51. **Aproximación legislativa versus reconocimiento mutuo en el desarrollo del espacio judicial europeo: una perspectiva multidisciplinar.** Jimeno Bulnes, Mar (Dir.), 2016
52. **Las excepciones materiales en el proceso civil.** De Miranda Vázquez, Carlos, 2016
53. **La venta judicial de inmuebles.** Sabater Sabaté, Josep Maria, 2017
54. **La prueba en el proceso penal. A la luz de la jurisprudencia del Tribunal Supremo, Tribunal Constitucional y Tribunal Europeo de Derechos Humanos.** de Aguilar Gualda, Salud, 2017
55. **Lingüística procesal: estrategias discursivas en los juicios españoles.** Torres Álvarez, José, 2017
56. **La LEC práctica en fichas.** Adan Domènech, Federic, 2017
57. **Peritaje y prueba pericial.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2017
58. **La LEC práctica en fichas.** Segunda Edición. Adan Domènech, Federic, 2018
59. **La personación procesal ante el juzgado de instrucción y de menores.** Valdivielso García, Yolanda, 2018
60. **La preparación del proceso civil: las diligencias preliminares.** Castrillo Santamaría, Rebeca, 2018
61. **Problemática actual de los procesos de familia. Especial atención a la prueba.** Picó i Junoy, Joan y Abel Lluch, Xavier (Dir.), 2018
62. **La subasta concursal.** Huerta García, Rafael, 2019
63. **Tribunal Constitucional y fines de la prisión provisional. Evolución de la prisión provisional en España.** Alonso Fernández, José Antonio, 2019
64. **La aplicación práctica de la segunda oportunidad: problemas y respuestas.** Puigcerver Asor, Carlos y Adan Domenech, Federico, 2019