



**INFORME CONJUNT DE LA SECRETARIA GENERAL I DE LA INTERVENCIÓ GENERAL EN RELACIÓ A LA LEGALITAT DELS PROCEDIMENTS DE FUSIÓ D'EMPRESES MUNICIPALS QUE SE SOTMETEN A APROVACIÓ DE LES RESPECTIVES JUNTES GENERALS I DEL PLE DE LA CORPORACIÓ EL DIA 31 DE MARÇ DE 2014.**

**ANTECEDENTS**

I.- A les 15:03 hores del dia 30 de març de 2014 es rep un correu electrònic enviat pel portaveu del Grup municipal PSC-PM, el Sr. Andreu Martín Martínez, adreçat al senyor Alcalde i amb còpia a diverses persones, entre les quals el sotasignat, on expressa la seva inquietud per l'eventual incompliment dels terminis legals per a convocar les Juntes Generals de les empreses a fusionar als òrgans convocats per al dia 31 de març de 2014.

En l'esmentat correu electrònic manifesta: *"Aquesta explicació no esvaeix els dubtes dels regidors del meu grup sobre la legalitat de la convocatòria. Per salvaguardar els interessos dels regidors del meu grup demano un informe del secretari i l'interventor previ a la celebració del ple i de les juntes generals on s'acrediti la legalitat d'aquesta convocatòria."*

II.- Aquesta petició del Sr. Martín té el seu origen en un article publicat al diari de Tarragona del mateix diumenge dia 30, on s'efectuen les següents afirmacions:

*"Pero una cuestión de forma, concretamente de plazos, pone en tela de juicio la validez de la decisión a formalizar.*

*Las dudas sobre la legalidad de la convocatoria provienen del articulado de la Ley sobre modificaciones estructurales de las sociedades mercantiles. Tal como estipula dicha normativa, las fusiones han sido aprobadas en los últimos días por cada una de las juntas de las empresas municipales que participan en ellas y el proceso culminará mañana con la aprobación por parte de la matriz.*

*Pero la ley establece determinadas exigencias sobre publicidad del proyecto en sus páginas web y en el registro mercantil «con un mes de antelación, al menos, a la fecha prevista para la celebración de la junta general que haya de acordar la fusión».*

*También determina que se debe publicar la convocatoria de la junta o comunicar individualmente el anuncio a los socios «con un mes de antelación, como mínimo, a la fecha prevista para la celebración de la junta». Existe una excepción relativa a cuando el acuerdo de fusión se adopte por unanimidad en cada una de las sociedades participantes, lo que no ha sido el caso en Reus por las discrepancias mostradas desde la oposición.*

*Por último, en lo referente al derecho de oposición de los acreedores, la ley dice que «la fusión no podrá ser realizada antes de que transcurra un mes, contado desde la fecha de publicación del último anuncio del acuerdo por el que se aprueba la fusión o, en caso de comunicación por escrito a todos los socios y acreedores, del envío de la comunicación al último de ellos».*

*En resumen, que según algunos expertos en legislación mercantil, podríamos estar ante un acuerdo nulo de pleno derecho por falta de publicidad y por no res-*

*petar el plazo de 30 días para que la junta general de accionistas –en este caso el pleno del Ayuntamiento – pueda tomar la decisión de fusión.*

## **ABAST DEL PRESENT INFORME**

Si bé el Sr. Martín, en el seu correu electrònic, sol·licita un informe exclusivament sobre la legalitat de la convocatòria del Ple i de les Juntes Generals, tenint en compte l'origen de la petició d'informe el sotasignant creu pertinent tractar dos aspectes diferenciats:

- D'una banda, analitzar la legalitat de la convocatòria del Ple i de les Juntes Generals
- D'altra banda, analitzar l'adequació dels procediments de fusió a la normativa vigent, i de forma específica en els aspectes que es posen en dubte a l'article periodístic.

## **FONAMENTS DE DRET I CONSIDERACIONS JURÍDIQUES**

A) En relació a la legalitat de les convocatòries

El dia 31 de març es té previst constituir-se en Junta General Ordinària i Universal de la societat INNOVA GRUP D'EMPRESSES MUNICIPALS DE REUS SA, que a la vegada es constituirà en Junta General Extraordinària de les societats AIGÜES DE REUS EMPRESA MUNICIPAL SA, GESTIÓ DE SERVEIS FUNERARIS DE REUS SA, REUS DESENVOLUPAMENT ECONÒMIC SA, GESTIÓ URBANÍSTICA PÚBLICA SA i TECNOPARC REUS SA.

S'ha previst Junta General Ordinària i Universal d'INNOVA GRUP D'EMPRESSES MUNICIPALS DE REUS SA.

A l'efecte, l'article 164 del Reial Decret legislatiu 1/2010, de 2 de juliol, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de societats de capital, regula les Juntes Generals ordinàries, i preveu:

*1. La junta general ordinaria, previamente convocada al efecto, se reunirá necesariamente dentro de los seis primeros meses de cada ejercicio, para, en su caso, aprobar la gestión social, las cuentas del ejercicio anterior y resolver sobre la aplicación del resultado.*

*Per la seva banda, l'article 165 del mateix text legal preveu que és Junta extraordinària qualsevol altra junta que no sigui la prevista a l'article anterior*

És a dir, és Junta General Ordinària aquella que es duu a terme per a l'aprovació de la gestió social i dels comptes de l'exercici anterior, tal i com es preveu efectuar a la Junta General d'INNOVA.

En canvi, pel que fa a la resta de societats està previst que a partir de les 16:00 hores es constitueixi la seva Junta General Ordinària i Universal (el Consell d'Administració d'INNOVA GRUP D'EMPRESSES MUNICIPALS DE REUS SA i d'EPEL INNOVA segons procedeixi) als efectes d'aprovar, si s'escau, els seus comptes anuals. Per tant, les Juntes



Generals que posteriorment es constituïran als efectes d'aprovar, si s'escau, les respectives fusions tenen la consideració de Juntes Generals Extraordinàries.

Igualment, l'article 168 del ja esmentat Reial Decret legislatiu 1/2010, regula les Juntes universals, i preveu que:

*1. La junta general quedará válidamente constituida para tratar cualquier asunto, sin necesidad de previa convocatoria, siempre que esté presente o representada la totalidad del capital social y los concurrentes acepten por unanimidad la celebración de la reunión.*

És convenient remarcar, tant per a la idoneïtat de les convocatòries com per la idoneïtat del procediment, que l'Ajuntament de Reus és el soci únic de la societat INNOVA, que representa per tant la totalitat del capital social, i a la vegada aquesta és soci únic de les societats AIGÜES DE REUS EMPRESA MUNICIPAL SA, GESTIÓ DE SERVEIS FUNERARIS DE REUS SA, REUS DESENVOLUPAMENT ECONÒMIC SA, GESTIÓ URBANÍSTICA PÚBLICA SA i TECNOPARC REUS SA.

Per aquest motiu, la constitució de l'òrgan competent, com a soci únic de les respectives societats, en Junta General Universal, és completament ajustat a legalitat. En relació a INNOVA, totes les Juntes Generals que s'han dut a terme fins ara han tingut el caràcter d'universals.

En relació a la convocatòria del Ple extraordinari, no presenta cap objecció de legalitat tal com consta a l'informe conjunt de la Secretaria General i de la Intervenció General emès el propassat dia 27 de març.

B) En relació a la idoneïtat jurídica del procediment:

L'aspecte més remarcable a analitzar sobre la idoneïtat del procediment, atenent les afirmacions que s'ha produït i que són el motiu de l'emissió del present informe, rau en analitzar la legalitat del procediment de fusió tenint en compte que no s'ha produït un termini d'anunci i comunicació als socis del projecte de fusió amb una antelació mínima d'un mes a la data prevista per dur a terme la Junta General que hagi d'acordar la fusió.

Troblem el règim jurídic de les fusions societàries a la Llei 3/2009, de 3 d'abril, de modificacions estructurals de les societats mercantils. Aquesta Llei, tot i que de promulgació relativament recent, ha estat ja objecte de successives modificacions, d'entre les quals és destacable el Reial Decret Llei 9/2012, de 16 de març de simplificació de les obligacions d'informació i documentació de fusions i escissions de societats de capital.

L'esmentada Llei 3/2009 preveu que els administradors de les societats afectades han de redactar un projecte de fusió amb el contingut que determina el mateix article del citat text legal, i l'article 32 preveu que:

*Los administradores están obligados a insertar el proyecto común de fusión en la página web de cada una de las sociedades que participan en la fusión, sin perjuicio de poder depositar voluntariamente un ejemplar del proyecto común de fusión en el Registro Mercantil correspondiente a cada una de las sociedades que*

*participan en ella. El hecho de la inserción del proyecto de fusión en la página web se publicará de forma gratuita en el "Boletín Oficial del Registro Mercantil", con expresión de la página web en que figure y de la fecha de la inserción. La inserción en la web del proyecto y la fecha de la misma se acreditarán mediante la certificación del contenido de aquélla, remitido al correspondiente Registro Mercantil, debiéndose publicar en el "Boletín Oficial del Registro Mercantil" dentro de los cinco días siguientes a la recepción de la última certificación.*

*La inserción en la página web y la publicación de este hecho en el "Boletín Oficial del Registro Mercantil" deberán efectuarse con un mes de antelación, al menos, a la fecha prevista para la celebración de la junta general que haya de acordar la fusión. La inserción del proyecto de fusión en la página web deberá mantenerse hasta que finalice el plazo para el ejercicio por los acreedores del derecho de oposición a la fusión.*

No obstant, l'article 42 de la mateixa Llei 3/2009, incorporat per l'apartat 6 de l'article primer del també ja esmentat Reial Decret Llei 9/2012, preveu que:

**«1. El acuerdo de fusión podrá adoptarse sin necesidad de publicar o depositar previamente los documentos exigidos por la ley y sin informe de los administradores sobre el proyecto de fusión cuando se adopte, en cada una de las sociedades que participan en la fusión, en junta universal y por unanimidad de todos los socios con derecho de voto y, en su caso, de quienes de acuerdo con la ley o los estatutos pudieran ejercer legítimamente ese derecho.**

**2. Los derechos de información de los representantes de los trabajadores sobre la fusión, incluida la información sobre los efectos que pudiera tener sobre el empleo, no podrán ser restringidos por el hecho de que la fusión sea aprobada en junta universal.»**

S'insisteix en l'aspecte ja esmentat anteriorment. La societat INNOVA té un soci, únic, l'Ajuntament de Reus i, per tant, és una societat unipersonal. A efectes mercantils, és absolutament intrascendent si la formació de la voluntat del soci únic s'efectua en un òrgan de caràcter col·legiat, format per un total de vint-i-set membres, i amb una valoració legítimament discordant de la matèria per part de diversos d'aquests membres que han de conformar la voluntat del soci únic. En aquest cas, i d'acord amb els estatuts de la societat, la formació de la voluntat del soci únic requereix el vot favorable de les tres cinquenes parts.

El mateix passa amb la resta de societats: totes elles tenen com a soci únic la que ha estat fins ara la seva societat matriu, INNOVA GRUP D'EMPRESSES MUNICIPALS DE REUS SA.

S'ha de tenir present que el punt novè d'ambdós projectes de fusió, que han estat redactats i majoritàriament subscrits pels membres dels respectius Consells d'Administració, i que resta a disposició de tots els regidors des del passat dijous dia 27 de març, ja determina que en els procediments de fusió s'ha aplicat l'article 42 de la Llei 3/2009.



En aplicació dels articles 49 i 52 de la Llei 3/2009, aplicables als supòsits de fusió que s'estan analitzant, també es poden obviar en les esmentades operacions els següents requisits :

- No s'inclou en el projecte les referències al tipus de bescanvi d'accions, la data a partir de la qual es començarà a participar en els guanys socials, la informació sobre la valoració de l'actiu i passiu de cada societat absorbida i las dates dels comptes de les societats que es fusionen utilitzades per establir les condicions de la fusió.
- No és necessari informe d'experts independents ni informe d'administradors
- No hi ha augment de capital de la societat absorbent.

**Per tot l'exposat, a criteri dels sotasignants:**

- **S'ajusten a legalitat les convocatòries efectuades dels corresponents òrgans societaris i municipals**
- **S'ajusta a legalitat el procediment seguit per dur a terme la fusió per absorció de les societats INNOVA GRUP D'EMPRESSES MUNICIPALS DE REUS SA amb AIGÜES DE REUS EMPRESA MUNICIPAL SA i GESTIÓ DE SERVEIS FUNERARIS DE REUS SA constituint la societat amb la denominació REUS SERVEIS MUNICIPALS, i la fusió per absorció de les societats REUS DESENVOLUPAMENT ECONÒMIC SA amb GESTIÓ URBANÍSTICA PÚBLICA SA i TECNOPARC REUS SA.**

Reus, 31 de març de 2014

JAUME RENYER ALIMBAU  
SECRETARI GENERAL

BALDOMERO ROVIRA LÓPEZ  
INTERVENTOR