

ACUERDO Nº 8/2021 DEL TRIBUNAL DE INSTANCIA MERCANTIL DE SEVILLA.

En primer lugar: regimen legal del nuevo Real Decreto Legislativo 1/2020 de 5 de mayo por el que se aprueba el Texto Refundido de la Ley Concursal.

Hasta la entrada en vigor del TRLC, la Ley 22/2013 Concursal establecía en el art. 178 bis 5 lo siguiente: *"El beneficio de la exoneración del pasivo insatisfecho concedido a los deudores previstos en el número 5.º del apartado 3 se extenderá a la parte insatisfecha de los siguientes créditos:*

"1.º Los créditos ordinarios y subordinados pendientes a la fecha de conclusión del concurso, aunque no hubieran sido comunicados, y exceptuando los créditos de derecho público y por alimentos.

"2.º Respecto a los créditos enumerados en el artículo 90.1, la parte de los mismos que no haya podido satisfacerse con la ejecución de la garantía quedará exonerada salvo que quedara incluida, según su naturaleza, en alguna categoría distinta a la de crédito ordinario o subordinado".

El Tribunal Supremo en la Sentencia de Pleno nº 381/2019, de 2 de julio estableció que dicha *"norma debe interpretarse sistemáticamente con el alcance de la exoneración previsto en el ordinal 4.º del apartado 3. Para la exoneración inmediata, si se hubiera intentado un acuerdo extrajudicial de pagos, habrá que haber pagado los créditos contra la masa y los créditos con privilegio general, y respecto del resto, sin distinción alguna, el deudor quedará exonerado.*

La ley, al articular la vía alternativa del ordinal 5.º, bajo la ratio de facilitar al máximo la concesión del beneficio, pretende facilitar el cumplimiento de este requisito del pago de los créditos contra la masa y privilegiados, y para ello le concede un plazo de cinco años, pero le exige un plan de pagos, que planifique su cumplimiento. Bajo la lógica de esta institución y de la finalidad que guía la norma que es facilitar al máximo la "plena exoneración de deudas", debemos entender que también en la alternativa del ordinal 5.º, la exoneración alcanza a todos los créditos ajenos al plan de pagos. Este plan de pagos afecta únicamente a los créditos contra la masa y los privilegiados.", y en la misma línea se pronunció el Tribunal Supremo en su Sentencia 90/2019, de 13 de febrero.

En el Real Decreto Legislativo 1/2020 de 5 de mayo por el que se aprueba el Texto Refundido de la Ley Concursal(en adelante TRLC), la exoneración del pasivo insatisfecho(BEPI) ha sido objeto de regulación en el Capítulo II, del Título XI, Libro I dentro de la nueva ubicación sistemática, pasando de regularse en un solo artículo (artículo 178 bis) con ocho apartados a estructurarse en diferentes secciones,

Así, la Sección 1ª regula el ámbito de aplicación del BEPI en el artículo 486, anudando su solicitud a los concursos en que la causa de conclusión sea la finalización de la fase de liquidación de la masa activa o la insuficiencia para satisfacer los créditos contra la masa.

A continuación, a diferencia del sistema de la antigua Ley Concursal que preveía un tramite único con dos alternativas, se establecen dos caminos diferenciados pero comunicables, regulando en la Sección 2ª lo que denomina *"régimen general"* o de exoneración directa o inmediata, y en la Sección 3ª el *"régimen especial"* o de exoneración diferida a través de un plan de pagos.



Código Seguro de verificación:t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verfirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	1/9



t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==

Y en la Sección 4ª se regulan los efectos comunes a ambos regímenes en los artículos 500 a 502 TRLC.

Por último, se ha destacar de la reseñada regulación que los efectos de la exoneración se regulan en dos artículos distintos del nuevo TRLC, dependiendo si nos encontramos en el “régimen general” o en el “régimen especial”(artículos 491 y 497), si bien unificando el tratamiento en lo relativo al crédito público y de alimentos, dado que se establece expresamente que en ningún caso serán objeto de exoneración en manifiesta contradicción con la jurisprudencia emanada de las Sentencias del Tribunal Supremo de fecha nº 381/2019, de 2 de julio y 90/2019, de 13 de febrero, lo cual ha supuesto generar una de las cuestiones más polémicas en torno al mecanismo de Segunda Oportunidad.

En segundo lugar, la Directiva (UE) 2019/1023 del Parlamento Europeo y del Consejo de 20 de junio de 2019.

La Directiva (UE) 2019/1023 del Parlamento Europeo y del Consejo de 20 de junio de 2019 sobre marcos de reestructuración preventiva, exoneración de deudas e inhabilitaciones, y sobre medidas para aumentar la eficiencia de los procedimientos de reestructuración, insolvencia y exoneración de deudas, modifica la Directiva (UE) 2017/1132 (Directiva sobre reestructuración e insolvencia).

Dicha Directiva establece la obligación de los Estados miembros de velar por que los empresarios insolventes tengan acceso al menos a un procedimiento que pueda desembocar en la plena exoneración de deudas. Así resulta de los Considerandos 1 y 5, y los artículos 20 y 22.

La Directiva no dice nada en particular del crédito público, sino que de forma insistente señala que los Estados Miembros deben tener sistemas que propicien la «plena exoneración» sin distinguir tipos de acreedores. Ello permite sostener, de forma implícita pero clara (donde la norma no distingue, no procede distinguir), que la UE desea que el crédito público reciba el mismo tratamiento que cualquier otro.

El art. 20 de la Directiva regula el acceso a la exoneración. En el primer apartado dispone que «los Estados miembros velaran por que los empresarios insolventes tengan acceso al menos a un procedimiento que pueda desembocar en la plena exoneración de deudas de conformidad con la presente Directiva», con lo que remarca el objetivo de la plena exoneración del deudor. Y en el apartado 2, prevé la posibilidad de que en algún Estado la plena exoneración de deudas se supedita a un reembolso parcial de la deuda, y que en esos casos deba garantizarse «que la correspondiente obligación de reembolso se base en la situación individual del empresario, y, en particular, sea proporcionada a los activos y la renta embargables o disponibles del empresario durante el plazo de exoneración, y que tenga en cuenta el interés equitativo de los acreedores».

Por tanto, una interpretación que dificulte la plena exoneración, es contrario a la finalidad de la citada Directiva.

Así en el propio considerando 5 señala que «En muchos Estados miembros, son necesarios más de tres años para que los empresarios que sean insolventes pero de buena fe puedan obtener una exoneración de sus deudas y empezar de nuevo. La ineficiencia de los marcos de exoneración de deudas y de inhabilitación tiene como consecuencia que los empresarios



Código Seguro de verificación:t010rhVIwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verfirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16		
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22		
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35		
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36		
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	PÁGINA	2/9
 t010rhVIwvd5dYqA4vXTA==			



se vean obligados a trasladarse a otros territorios con objeto de disfrutar de una nueva oportunidad en un periodo de tiempo razonable, lo que conlleva un elevado coste adicional tanto para sus acreedores como para los propios empresarios. La inhabilitación prolongada que suele ir aparejada a los procedimientos encaminados a la exoneración de deudas supone un obstáculo a la libertad de emprender y ejercer una actividad empresarial por cuenta propia.»

Por último el art. 23 de la citada Directiva aún admitiendo la opción nacional de restringir la exoneración respecto de determinadas deudas, lo hace de forma muy pormenorizada, pero no menciona entre los posibles tipos de deudas, el crédito público, aunque si la deuda por alimentos. Así el art 23.4. establece lo siguiente:

“Los Estados miembros podrán excluir algunas categorías específicas de la exoneración de deudas, o limitar el acceso a la exoneración de deudas, o establecer un plazo más largo para la exoneración de deudas en caso de que tales exclusiones, restricciones o prolongaciones de plazos estén debidamente justificadas, en los siguientes casos:

d) deudas relativas a obligaciones de alimentos derivadas de relaciones de familia, de parentesco, de matrimonio o de afinidad...”.

En tercer lugar: aplicación directa de la Directiva (UE) 2019/1023 del Parlamento Europeo y del Consejo de 20 de junio de 2019.

El artículo 288 del Tratado de Funcionamiento de la UE enuncia que la Directiva es obligatoria, al igual que el Reglamento y la Decisión europeos, es vinculante para los Estados miembros destinatarios y lo es en todos sus elementos, pero es un acto jurídico que necesita de recepción formal en los distintos ordenamientos jurídicos nacionales.

Esto significa que, tras la entrada en vigor de la Directiva su contenido forma ya parte del ordenamiento jurídico, pero que no desplegará efectos directos hasta su transposición formal o se produzca el vencimiento del plazo de incorporación si sus previsiones son claras, precisas e incondicionadas.

En el caso que nos ocupa, la Directiva (UE) 2019/1023 debe trasponerse antes del 21 de julio de 2021, por lo que, en un principio, no habiéndose incumplido el plazo de transposición por el Estado no es posible aplicar el denominado efecto directo, ya sea vertical (exigibilidad del particular al Estado) u horizontal por vía de la eficacia interpretativa (exigibilidad en las relaciones entre particulares).

Sin embargo, las Directivas no solo producen efectos tras su transposición o tras la finalización del plazo de transposición, sino también antes de la finalización de dicho plazo mediante un efecto “anticipativo”.

Como señala la doctrina, las Directivas poseen, frente a los Estados miembros, cierto efecto de bloqueo, incluso antes de que transcurra su plazo de transposición. Con vistas a la obligación que impone una Directiva de que se cumplan unos objetivos y en aplicación del principio básico de lealtad a la Unión (artículo 4 del TUE) los Estados miembros deberán abstenerse, antes de la expiración del plazo de transposición, de todas las medidas que puedan perjudicar gravemente la consecución de tales objetivos (BOUCHARD). (Martínez Caballero, J. (2021). *Directivas comunitarias (efectos)*. *Eunomía. Revista en Cultura de la Legalidad*, 20, pp. 334-347).



Código Seguro de verificación:t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verificarmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	3/9



t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==



En conclusión: la interpretación por los Tribunales de la conformidad de la legislación estatal con la normativa europea es una obligación que se activa desde el mismo momento de la publicación de la Directiva, no cuando ha pasado el plazo de transposición, con la finalidad de evitar situaciones que supongan un obstáculo a su aplicación, tal y como señala la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea

Así, la STJCE de 8 de diciembre de 1997, ASUNTO INTER-ENVIRONNEMENT WALLONIE (C-129/96), señala:

“42 . En el caso de autos, y como es práctica habitual, la propia Directiva 91/156 fija un plazo a cuya expiración deberán haber entrado en vigor en los Estados miembros las disposiciones legales, reglamentarias y administrativas necesarias para dar cumplimiento a lo que en ella se dispone.

43 Habida cuenta de que este plazo tiene por objeto, en particular, proporcionar a los Estados miembros el tiempo necesario para adoptar las medidas de adaptación de su Derecho interno, no puede reprochárseles la no adaptación de su ordenamiento jurídico a la Directiva antes de expirar dicho plazo.

44 También es cierto, sin embargo, que durante el plazo de adaptación del Derecho interno los Estados miembros deben adoptar las medidas necesarias para que, al expirar dicho plazo, se haya alcanzado el resultado prescrito por la Directiva.

45 A este respecto, si bien los Estados miembros no están obligados a adoptar tales medidas antes de expirar el plazo de adaptación del Derecho interno, de la aplicación del párrafo segundo del artículo 5, en relación con el párrafo tercero del artículo 189 del Tratado, así como de la propia Directiva, se deduce que durante dicho plazo deben abstenerse de adoptar disposiciones que puedan comprometer gravemente el resultado prescrito por la Directiva.

46 Corresponde al órgano jurisdiccional nacional apreciar si estas circunstancias concurren en el caso de las disposiciones nacionales cuya legalidad debe examinar.

47 En esta labor de apreciación, el órgano jurisdiccional nacional deberá, en particular, examinar si las disposiciones controvertidas se presentan como una adaptación completa del Derecho interno a la Directiva, así como los efectos concretos de la aplicación de las disposiciones que no se ajustan a ésta y su vigencia en el tiempo”.

Por su parte, la STJCE de 22 de noviembre de 2005, asunto MANGOLD (C-144/04) determina:

“71. En efecto, por una parte, del propio tenor del artículo 18, párrafo segundo, de la Directiva 2000/78 se desprende que, en el caso de que un Estado miembro, como sucede en el presente asunto con la República Federal de Alemania, haya optado por disponer de un plazo adicional de tres años a partir del 2 de diciembre de 2003 para poner en aplicación las disposiciones de la Directiva, dicho Estado miembro debe «informar anualmente a la Comisión sobre las medidas que adopte[...] para luchar contra la discriminación por motivos de edad [...], y sobre los progresos realizados para la aplicación de la [...] Directiva».



Código Seguro de verificación:t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verfirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	4/9



t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==



72 Por tanto, esta disposición implica que el Estado miembro, que, de esa forma, dispone excepcionalmente de un plazo de adaptación mayor, adopte progresivamente medidas concretas para aproximar inmediatamente su normativa al resultado prescrito por dicha Directiva. Esta obligación perdería todo efecto útil si se permitiera a dicho Estado miembro adoptar, durante el plazo de aplicación de la misma Directiva, medidas incompatibles con los objetivos de ésta”.

Todo lo anterior se conecta con la obligación del Juez nacional de interpretar el Derecho nacional según el Derecho Comunitario, sin que le afecte que haya transcurrido o no el plazo de transposición de la directiva. Es decir, que las obligaciones que la directiva impone (incluso a particulares) pueden hacerse valer en justicia, a través del Derecho nacional, antes de que transcurra el plazo para su aplicación, tal y como afirmaba la STJCE de 8 de octubre de 1987, ASUNTO KOLPINGHUIS(C-80/86):

“Sobre las dos primeras cuestiones

6 Las dos primeras cuestiones se refieren a la posibilidad de aplicar, como tales, las disposiciones de una directiva a la cual aún no se ha adaptado el Derecho nacional en el Estado miembro de que se trate.

7 Conviene recordar, a este respecto, que es jurisprudencia reiterada de este Tribunal de Justicia (véase, en especial, la sentencia de 19 de enero de 1982, Becker, 8/81, Rec. 1982, p. 53), que en todos los casos en que las disposiciones de una directiva se presenten, desde el punto de vista de su contenido, como incondicionales y lo bastante precisas, los particulares están legitimados para invocarlas frente al Estado bien cuando éste se abstenga de adaptar en el plazo debido el Derecho nacional a la directiva, bien porque haya realizado al respecto una adaptación incorrecta.

8 Esta doctrina se basa en la consideración de que sería incompatible con el carácter imperativo que el artículo 189 reconoce a la directiva excluir, en principio, que la obligación por ella impuesta pueda invocarse por los particulares interesados. De esto, el Tribunal ha sacado la consecuencia de que el Estado miembro que no ha adoptado, en el debido plazo, las medidas de ejecución impuestas por la directiva no puede alegar frente a los particulares su propio incumplimiento de las obligaciones que incluye dicha directiva.

En su sentencia de 26 de febrero de 1986 (Marshall, 152/84, Rec. 1986, p. 723), este Tribunal, sin embargo, subrayó que, en virtud del artículo 189 del Tratado, el carácter imperativo de una directiva, sobre el que se basa la posibilidad de invocarla ante un órgano jurisdiccional nacional, sólo existe respecto a «todo Estado miembro destinatario». De ello se sigue que una directiva no puede crear, por sí misma, obligaciones a cargo de un particular y que una disposición de una directiva no puede invocarse como tal contra dicho particular, ante un órgano jurisdiccional nacional. una autoridad nacional no puede ampararse, frente a un particular, en una disposición de una directiva respecto a la cual aún no se ha producido la necesaria adaptación del Derecho nacional.

Sobre la tercera cuestión

11 La tercera cuestión pretende saber en qué medida el Juez nacional debe o puede tomar en consideración una directiva como elemento interpretativo de una norma de su Derecho nacional.

Como ha precisado este Tribunal de Justicia en su sentencia de 10 de abril de 1984 (Von Colson y Kamann, 14/83, Rec. 1984, p. 1891), la obligación de los Estados miembros,



Código Seguro de verificación:t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verfirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	5/9



t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==



impuesta por una directiva, de alcanzar el resultado previsto por ésta, así como el deber que, en virtud del artículo 5 del Tratado, les incumbe de adoptar todas las medidas generales o particulares aptas para garantizar el cumplimiento de esta obligación, se imponen a todas las autoridades de los Estados miembros, incluidas, en el marco de sus competencias, las autoridades jurisdiccionales. De lo dicho se sigue que, al aplicar el Derecho nacional y, sobre todo, las disposiciones de una ley nacional promulgada con el fin específico de ejecutar una directiva, el órgano jurisdiccional nacional debe interpretar su Derecho nacional a la luz del texto y del fin de la directiva para conseguir el resultado contemplado por el párrafo 3 del artículo 189 del Tratado.

13 Sin embargo, esta obligación del Juez nacional de tener presente el contenido de la directiva cuando interprete las correspondientes normas de su Derecho nacional está limitada por los principios generales de Derecho que forman parte del Derecho comunitario, especialmente el principio de la seguridad jurídica y de la irretroactividad. En esta línea, y en su sentencia de 11 de junio de 1987 (Pretore de Salò/X, 14/86, Rec. 1987, p. 2545), este Tribunal estableció que una directiva no puede, por sí sola y con independencia de una ley interna adoptada por un Estado miembro para su aplicación, dar lugar a responsabilidad penal, o agravarla, de quienes la contravengan.

Procede, por lo tanto, responder a la tercera cuestión prejudicial que, al aplicar su legislación nacional, el órgano jurisdiccional de un Estado miembro está obligado a interpretarla a la luz del texto y del fin de la directiva, para alcanzar el resultado contemplado por el párrafo 3 del artículo 189 del Tratado, pero una directiva no puede, por sí sola y con independencia de una ley promulgada para su aplicación, determinar o agravar la responsabilidad penal de quienes la contravengan.

Sobre la cuarta cuestión

15 La cuestión de si las disposiciones de una directiva pueden invocarse, como tales, ante un órgano jurisdiccional nacional sólo se plantea si el Estado miembro de que se trate no ha adaptado el ordenamiento nacional a la directiva dentro del plazo, o si ha hecho una adaptación incorrecta. Teniendo en cuenta las respuestas negativas dadas a las dos primeras cuestiones, las soluciones que allí se apuntan no serían, sin embargo, distintas si el plazo concedido al Estado miembro para adecuar su legislación nacional aún no hubiese expirado en la fecha correspondiente. Respecto a la tercera cuestión, relativa a los límites que el Derecho comunitario puede imponer a la obligación o a la facultad del Juez nacional de interpretar las normas de su Derecho nacional a la luz de la directiva, este problema no se plantea de distinta manera en función de que el plazo de adaptación haya expirado o no.

16 Procede, por lo tanto, responder a la cuarta cuestión prejudicial que las soluciones apuntadas en las respuestas anteriores no serían distintas si el plazo concedido al Estado miembro para adecuar su legislación no hubiese expirado en la fecha correspondiente”.

Interpretación conforme al derecho comunitario que se ha de producir incluso de oficio, pues el Derecho comunitario no impide que un órgano jurisdiccional nacional examine de oficio la compatibilidad de un régimen legal nacional con las disposiciones precisas e incondicionales de una Directiva aunque el justiciable no invoque la Directiva ante el Tribunal, STJCE de 11 de julio de 1991, ASUNTO VERHOLEN(C-87/90, 88/90, y 89/90).

Acuerdo adoptado por unanimidad.



Código Seguro de verificación:t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verifirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	6/9



t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==



En cuarto lugar: control por los Tribunales de los excesos de delegación efectuada en el TRLC.

Nuestra CE establece que el nuestro, es un Estado de Derecho en el que toda acción social y estatal encuentra sustento en la norma; es así que el poder del Estado queda subordinado al orden jurídico vigente por cumplir con el procedimiento para su creación y es eficaz cuando se aplica en la realidad con base en el poder del Estado a través de sus órganos de gobierno, creando así un ambiente de respeto absoluto del orden público. El Estado de Derecho contempla asimismo los efectos para el caso de que no se cumpla el principio de competencia, de manera que si un órgano se abroga una materia que no le es propia, merecerá su corrección.

Así, en nuestro Estado las Cortes Generales ejercen la potestad legislativa del Estado (art. 66), el Poder Judicial juzga y hace ejecutar lo juzgado (art. 117) y el Gobierno ejerce la función ejecutiva (art. 97). Como función peculiar y para supuestos concretos, previa delegación de las Cortes Generales, el Gobierno tiene la potestad de dictar normas con rango de ley bien para la formación de textos articulados o para refundir varios textos legales en uno solo, supuesto éste último en el que la delegación deberá especificar si se circunscribe a la mera formulación de un texto único o si se incluye la de regularizar, aclarar y armonizar los textos legales que han de ser refundidos. Estas leyes de delegación, además de fórmulas adicionales de control, están sujetas al enjuiciamiento por los Tribunales.

En suma, un texto refundido puede regularizar, aclarar y armonizar los textos a refundir, pero no pueden cambiar el sentido de la Ley. Eso sólo puede hacerlo el poder legislativo, y si se produce tal transgresión en un TR, éste está sujeto a los Tribunales. El Tribunal Constitucional, ya desde el Auto 69/1983, de 17 de febrero, ha entendido que «pertencen al ámbito normal de poderes del Juez (...) el inaplicar los Decretos legislativos en lo que exceden de la delegación o más propiamente el no conferir al exceso el valor de Ley». Como declara en la Sentencia del Tribunal Constitucional 47/1984, de 4 de abril, «el control de los excesos de delegación corresponde no solo al Tribunal Constitucional, sino también a la jurisdicción ordinaria. La competencia de los Tribunales ordinarios para enjuiciar la adecuación de los decretos legislativos a las leyes de delegación se deduce del artículo 82.6 de la Constitución».

El TS en su S. 697/2017, de 21 de diciembre de 2017 señaló lo siguiente:

“2.- El Tribunal Constitucional ha acogido la posibilidad de un doble control tanto por los tribunales ordinarios, como por el propio TC (SSTC 51/1982, de 19 de julio ; 47/1984, de 4 de abril ; 51/2004, de 5 de julio ; y 166/2007, de 4 de julio). Así, establece que cuando los decretos legislativos incurren en excesos en el ejercicio de la potestad delegada (decretos legislativos ultra vires), o en cualquier otro vicio, vulneran la Constitución, por lo que el TC sería el único competente para enjuiciar con tal criterio dichos decretos. Pero también permite que los excesos de la delegación legislativa achacables a los decretos legislativos puedan ser conocidos por la jurisdicción ordinaria, por lo que correspondería al juez ordinario no aplicar los decretos legislativos en aquellos puntos en que la delegación hubiera sido excedida, o, para ser más precisos, el juez ordinario no debería conceder al exceso valor de ley, sino únicamente de reglamento, con lo cual podría entrar a valorarlo y proceder a su inaplicación, conforme a lo previsto legalmente.

Es decir, un decreto legislativo, si es correcto, tiene fuerza de ley, pero cuando la delegación ha sido excedida en todo o parte, se trata de una norma que, en todo o parte de ella, no puede tener ya fuerza de ley, pero sigue siendo una norma jurídica emanada del Gobierno, es decir un decreto sin más, que tiene un valor reglamentario.



Código Seguro de verificación:t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verificarmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	7/9



t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==



Y las normas reglamentarias sí que pueden ser enjuiciadas directamente por los tribunales ordinarios.

Esta jurisprudencia constitucional fue asumida legislativamente por el art. 1 de la Ley 29/1998, reguladora de la jurisdicción contencioso-administrativa (LJCA), al indicar que: «Los Juzgados y Tribunales del orden contencioso-administrativo conocerán de las pretensiones que se deduzcan en relación con la actuación de las Administraciones Públicas sujetas al Derecho Administrativo, con las disposiciones de rango inferior a la ley y con los Decretos Legislativos cuando excedan los límites de la delegación».

Previsión que ha de ser complementada con lo dispuesto en el art. 6 LOPJ:

«Los Jueces y Tribunales no aplicarán los reglamentos o cualquier otra disposición contrarias a la Constitución, a la ley o al principio de jerarquía normativa».

3.- Conforme a lo expuesto, en cumplimiento de la previsión del art. 6 LOPJ sobre la inaplicación de los reglamentos ilegales, cualquier juez o tribunal, de cualquier orden jurisdiccional, puede y debe dejar de aplicar al caso las normas de un decreto legislativo que repute contrarias a la facultad delegada (ultra vires). Además, los tribunales de lo contencioso-administrativo pueden anular con eficacia erga omnes las normas de un decreto legislativo que consideren extralimitadas con respecto a la correspondiente ley de delegación.”

Acuerdo adoptado por mayoría de votos.

Por todo lo anterior el TIMS acuerda:

1. En el TRLC los efectos de la exoneración se regulan en dos artículos distintos del nuevo TRLC, dependiendo si nos encontramos en el “régimen general” o en el “régimen especial”(artículos 491 y 497), si bien unificando el tratamiento en lo relativo al crédito público y de alimentos, dado que se establece expresamente que en ningún caso serán objeto de exoneración.
2. La normativa actual supone un exceso del TRLC, correspondiendo al juez ordinario no aplicar los decretos legislativos en aquellos puntos en que la delegación hubiera sido excedida, y proceder a su inaplicación.
3. La Directiva (UE) 2019/1023 del Parlamento Europeo y del Consejo de 20 de junio de 2019 establece la obligación de los Estados miembros de velar por que los empresarios insolventes tengan acceso al menos a un procedimiento que pueda desembocar en la plena exoneración de deudas. Así resulta de los Considerandos 1 y 5, y los artículos 20 y 22.
4. Las Directivas(UE) no solo producen efectos tras su transposición o tras la finalización del plazo de transposición, sino también antes de la finalización de dicho plazo mediante un efecto “anticipativo”.
5. Los Estados miembros deberán abstenerse de adoptar disposiciones que puedan comprometer gravemente el resultado prescrito por la Directiva y en aplicación del principio básico de lealtad a la Unión (artículo 4 del TUE).
6. La interpretación por los Tribunales de la conformidad de la legislación estatal con la normativa europea es una obligación que se activa desde el mismo momento de la publicación de la Directiva, no cuando ha pasado el plazo de transposición, con la



Código Seguro de verificación:t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verfirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021	
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16			
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22			
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35			
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==	PÁGINA	8/9



t010rhVIdwvd5dYqA4vXTA==



ADMINISTRACIÓN
DE
JUSTICIA

finalidad de evitar situaciones que supongan un obstáculo a su aplicación, tal y como señala la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea.

7. En consecuencia: el artículo 491 TRLC debe ser interpretado de conformidad con Directiva (UE) 2019/1023 del Parlamento Europeo y del Consejo de 20 de junio de 2019 de manera que desemboque en una plena exoneración de deudas sin exclusión de crédito público.

Así lo acuerdan los jueces integrantes del TIMS, en Sevilla a 24 de junio de 2021



Código Seguro de verificación:t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verfirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	EDUARDO GOMEZ LOPEZ 25/06/2021 11:26:20	FECHA	28/06/2021
	FRANCISCO JAVIER CARRETERO ESPINOSA DE LOS MONTEROS 25/06/2021 11:36:16		
	PEDRO MARQUEZ RUBIO 28/06/2021 08:33:22		
	JUAN FRANCISCO SANTANA MIRALLES 28/06/2021 11:06:35		
	MIGUEL ANGEL NAVARRO ROBLES 28/06/2021 12:50:36		
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	PÁGINA	9/9
			
t010rhVIIdwvd5dYqA4vXTA==			