

RESPONSABILIDAD JURÍDICA DE LAS ENTIDADES
DE CRÉDITO POR LA VENTA DE PARTICIPACIONES
PREFERENTES

Legal liability of credit entities due to the sale
of preferential shares

FLORENTINO MARÍA RODERO VICENTE

RESPONSABILIDAD JURÍDICA
DE LAS ENTIDADES DE
CRÉDITO POR LA VENTA DE
PARTICIPACIONES PREFERENTES

Legal liability of credit entities due to the sale
of preferential shares

THOMSON REUTERS
ARANZADI

1ª edición, noviembre 2015



THOMSON REUTERS PREVIEW™ eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

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).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Florentino María Rodero Vicente]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9098-633-2

Depósito Legal: NA 1661/2015

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 - Pamplona

A mi madre María Blanca Vicente Sánchez, a mi padre Florentino María Rodero García, a mi abuela María Sánchez López y a mi abuelo Benjamín Vicente Gallego. A todos ellos por enseñarme que los valores de lo verdaderamente preferente, el amor, el trabajo, la honradez, y la fe en Dios, sí son perpetuos y jamás incurren en pérdidas.

Sois un espejo en el que mirarme cada día.

A los hermanos Campal: a Pedro J. Campal Arias, por ser un referente y un apoyo incondicional todos y cada uno de los días de mi vida, sobre todo, cuando más lo necesito; a José Antonio Campal Arias cuya generosidad de ánimo, bondad y gran corazón deberían ser un espejo vital para cualquier persona y en el que yo tengo la suerte de poder mirarme cada día que quiera.

Y, a María Varales Cano por llegar en el momento justo y por todo lo demás que compartimos.

A todos, gracias y que Dios os bendiga.

Sumario

Página

INTRODUCCIÓN	15
CAPÍTULO I	
NATURALEZA JURÍDICA	17
1.1. Definición	17
1.2. Régimen jurídico	18
1.3. Características	19
1.3.1. Carácter «perpetuo»	19
1.3.2. Carácter de deuda subordinada	20
1.4. Naturaleza híbrida	22
1.5. Negociación en mercados	22
1.6. Impacto de la crisis financiera	23
1.7. Problemas de liquidez	24
1.8. Tratamiento por parte de las entidades emisoras	25
1.9. Recursos propios de las entidades de crédito	26
1.9.1. El impacto de Basilea III	26
1.9.2. Riesgo del producto	28
1.9.3. Comparativa entre folletos de distintas emisiones	29
1.10. Régimen fiscal	30
1.10.1. Individualización de los rendimientos de capital mobiliario	33
1.10.2. Imputación temporal	34
1.10.3. Régimen fiscal en el ámbito del IRPF	34

CAPÍTULO II

CIRCUNSTANCIAS DE LA EMISIÓN Y COMERCIALIZACIÓN	35
2.1. Tipología del inversor	35
2.2. Situaciones en las que se puede encontrar el preferentista .	36

CAPÍTULO III

GUÍA DE LA ACTUACIÓN PARA EL ANÁLISIS DE LA CONVENIENCIA Y LA IDONEIDAD (DPTO. DE SUPERVISIÓN ESI-ECA)	39
3.1. Introducción	39
3.2. Análisis de la conveniencia	39
3.3. Iniciativa en la operación	40
3.4. Exigencia de actuar en el mejor interés del cliente en el ámbito de la conveniencia	42
<i>3.4.1. Aspectos a considerar en el análisis de la conveniencia</i>	44
3.5. Análisis de la idoneidad	44
3.6. Aspectos a considerar en el análisis de la idoneidad	45
3.7. Cuestionarios de idoneidad	48

CAPÍTULO IV

COMERCIALIZACIONES	49
4.1. Normativa MIFID Directiva 2004/39/CE del Parlamento Europeo y del Consejo relativa a los mercados de instrumentos financieros	49
4.2. Evolución de las comercializaciones	51

CAPÍTULO V

DELIMITACIÓN ENTRE COMERCIALIZACIÓN Y ASESORAMIENTO EN MATERIA DE INVERSIÓN	53
5.1. Canje de preferentes	53

	<u>Página</u>
5.2. Recomendación personalizada	55
5.3. Recomendación general	55
5.4. Asesoramiento genérico	56
5.5. Consecuencias derivadas de la prestación del servicio de asesoramiento	59

CAPÍTULO VI

MEDIDAS ADOPTADAS HASTA EL MOMENTO	61
6.1. Canje de preferentes	61
6.2. Canjes ofertados por bancos y cajas	64
6.3. Evolución de las compras de clientes	65
6.4. Acciones judiciales y estrategias de defensa	67
6.5. Carga de la prueba	68
6.6. Hechos con especial relevancia	68
6.7. Características básicas de las preferentes	69
6.8. Marco legal aplicable	69
6.9. Estrategias de defensa	70
6.10. La prueba	71
6.11. Resoluciones judiciales y doctrina jurisprudencial favora- ble	71
6.12. Conclusiones y suplico de la demanda	72
6.12.1. <i>Jurisprudencia</i>	73

CAPÍTULO VII

ALTERNATIVAS FUTURAS DE SOLUCIÓN	79
7.1. Claves del proceso de arbitraje de preferentes	82

CAPÍTULO VIII

RÉGIMEN FISCAL DE LAS PARTICIPACIONES PREFERENTES	85
8.1. Imputación temporal	86
8.1.1. <i>Regla general</i>	86
8.1.2. <i>Reglas especiales</i>	87
8.1.2.1. Rendimientos pendientes de resolución judicial	87
8.1.2.2. Rendimientos negativos derivados de la transmisión de activos financieros	87
8.1.2.3. Intereses percibidos por el inversor en la adquisición de participaciones preferentes	88
8.1.2.4. Rentas con origen en la transmisión, amortización o reembolso de preferentes	89
8.1.3. <i>Otras cuestiones de interés</i>	92
BIBLIOGRAFÍA	95
OTRAS FUENTES DE CONSULTA	99
LEGISLACIÓN	101
ANEXO DE JURISPRUDENCIA	103
1. TRIBUNAL SUPREMO	105
2. AUDIENCIAS PROVINCIALES	115