



VI congreso de propiedad industrial



“LIQUIDACIÓN DE ACTIVOS INTANGIBLES EN LAS EMPRESAS MIXTAS CUBANAS. ESTUDIO DOCTRINAL Y NORMATIVO”

Lic. Gabriel Ernesto Melian Pérez
Departamento de marcas y otros signos distintivos

OBJETIVO

La Propiedad Intelectual se ha convertido en el principal factor que agrega valor a las empresas hoy día, de aquí la importancia del correcto control de estos “activos intangibles”.

Profundizaremos en la necesidad de manejar correctamente, en la fase contractual, los elementos relativos a la liquidación de estos activos intangibles, institución que se analizará desde el punto de vista doctrinal y normativo



Actualidad

-Las empresas están comprendiendo que los activos intangibles resultan ya más valiosos que sus activos físicos.

-El valor de cualquier activo intangible estará relacionado directamente a su aptitud para generar ingresos, ya sea por su explotación, ya sea por su venta.

-Los grandes valores que pueden llegar a alcanzar propician que su tráfico en el mercado aumente diariamente y sean constantemente objeto de negocios jurídicos e incluso garantías de obligaciones crediticias.

Facultades positivas de los derechos de PI

Activos Intangibles como aporte a las empresas

Pese a ser inmateriales, son en principio bienes patrimoniales susceptibles de valoración económica y podrían constituir, por consiguiente, aportes al capital de una sociedad mercantil, como es el caso de las empresas mixtas.



EN CUBA

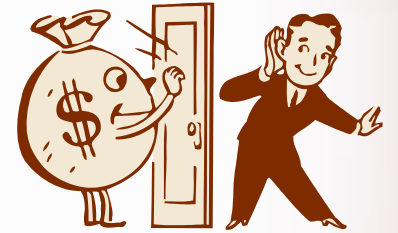
Resolución 360 del 2013, Nomenclador y Clasificadores del Manual de Normas Cubanas de Información Financiera.



*Incluyen entre otros, **patentes, marcas de fábricas, nombres comerciales, franquicias, propiedad intelectual, arrendamiento financiero con opción de compra,***

Aporte de activos intangibles a las empresas mixtas en Cuba.

El capital social de una empresa mixta está constituido por la suma de los valores aportados por los socios



"Artículo 18.1.- A los fines de esta Ley, son aportes los siguientes: (...)

18.1. c) derechos de propiedad intelectual y otros derechos sobre bienes intangibles; (...)

18.2. (...) En lo que respecta a los aportes de derechos de propiedad intelectual y otros derechos sobre bienes intangibles, se estará sujeto a lo dispuesto en la legislación que regula esta materia

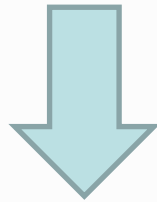
LICENCIA

CESIÓN

Sobre la disolución liquidación en los estatutos

OJO

Según dispone la Ley, dentro de los Estatutos Sociales de la Empresa Mixta, en la cláusula referida a la Disolución y Liquidación se debe prever el destino de todos los bienes pertenecientes a la empresa



Art. 14.9: La disolución y liquidación de la empresa mixta se rige por lo dispuesto en sus estatutos sociales, sujeto a lo previsto en la legislación vigente

OJO

y en este momento deben discutirse y negociarse las condiciones de uso y gestión de activos intangibles y su destino en caso de liquidación de la sociedad.

Por tanto, para organizar el proceso de disolución- liquidación el primer espacio pertenece a

1- **la autonomía de la voluntad** de las partes, que deberán dejar establecido en el Contrato de sociedad todo lo referente a la disolución y liquidación de los activos; pero, cuando esta autonomía no actúa o es insuficiente, se debe dar paso a

2- **la ley**, para que esta actúe en sustitución de la primera

Importancia de la contabilidad

Este tipo de bienes, proporcionan grandes beneficios pero revelan dificultades que los materiales no poseen. Una de las más comunes se presenta al momento de la liquidación del activo aportado, dependiendo de varios factores, entre ellos:

la contabilidad, relacionada directamente con la valuación.

IMPORTANTE!!!

Aspectos relativos a la liquidación de la empresa mixta

Negociación

Convenio de
asociación

Estatutos

Creación

Desarrollo
del negocio

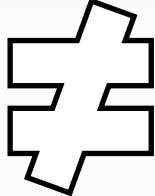
Terminación

Disolución

Liquidación

Extinción

Aspectos relativos a la liquidación de la empresa mixta

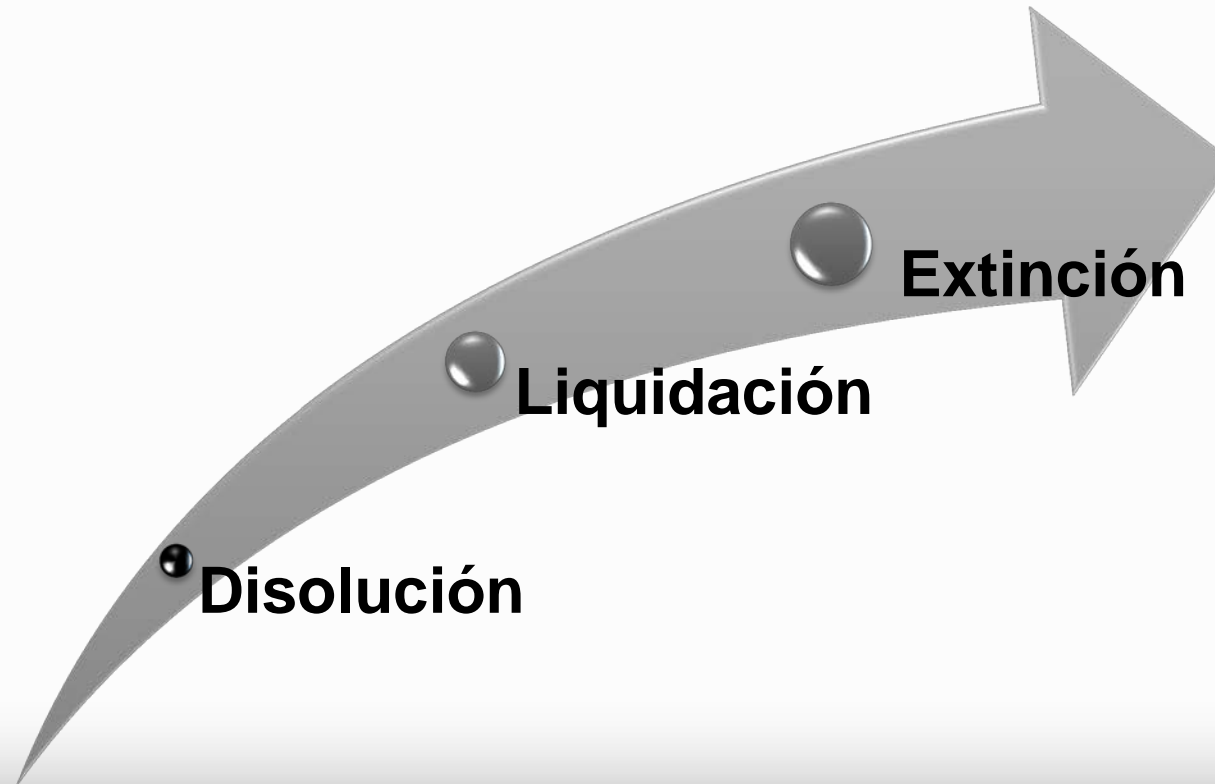
Disolución  Extinción

La disolución es el acto social o la circunstancia que abre el proceso de **liquidación** de la entidad y esta a su vez es el proceso de realización de los activos de la sociedad para cancelar sus obligaciones y repartir el remanente entre los socios. Sólo una vez concluido el procedimiento de liquidación se producirá la **extinción** de la sociedad derivada de la cancelación de los asientos de la misma en el Registro Mercantil.

Aspectos relativos a la liquidación de la empresa mixta

En definitivas, el proceso de Extinción de una sociedad mercantil transita normalmente por fases:

la **Disolución** (afecta fundamentalmente a la esfera interna de la empresa) que es el preludio de la **Liquidación** (afecta principalmente a terceros acreedores sociales y a los socios). Para otros, se trata de un proceso de operaciones que comienza con la Disolución, continúa con la Liquidación y culmina con la Extinción.



Tratamiento en la legislación nacional a la disolución y liquidación de empresas

➡ Decreto Ley 50 del 82, la Ley 77 del 95 y toda su normativa complementaria

NO

➡ El Código de Comercio de 1885

PASOS QUE
DEBERÁN SEGUIRSE

➡ Resolución No. 27 del 20 de mayo de 2003 del MINVEC, “*Normas relativas a la actividad de las Inversiones Extranjeras*”.

NO ESTABLECE
NORMAS DE
PROCEDIMIENTO

Tratamiento en la legislación nacional a la disolución y liquidación de empresas

Sin embargo, con la promulgación de la Ley 118

Se le dedica un conjunto de artículos bastante completos al proceso de disolución liquidación en el Reglamento, específicamente el CAPITULO VI: “De la disolución, terminación y liquidación”.

LAS CARENCIAS Y LA DISPERSIÓN QUEDAN SALDADAS, EN SU
GRAN MAYORÍA.

En la Ley 118

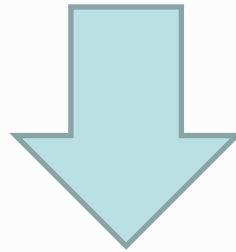
La Ley de Inversión extranjera, a pesar de establecer por primera vez una normativa sobre disolución y liquidación de empresas, no se pronuncia específicamente sobre el destino que deben tener los activos intangibles de Propiedad Industrial.

OJO

existe una laguna normativa en cuanto al destino de los bienes de Propiedad Industrial que son titularidad de la empresa mixta.

Por esta razón es tan importante que la autonomía de la voluntad actúe y queden plasmados los acuerdos en los documentos constitutivos, ya que la Ley no elabora ninguna fórmula ni procedimiento especial para casos en que no se haga.

En este momento se presenta un problema si no se previó en los Estatutos quién quedaría con la titularidad de los activos de Propiedad Industrial que pertenecen a la sociedad.



Habría que recurrir a la norma, sin embargo esta no establece reglas de liquidación para los intangibles

Mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación

En los procesos de liquidación llevados a cabo en Cuba el intangible relacionado con temas de Propiedad Industrial normalmente se adjudica a uno de los socios o partes del negocio,
preferentemente quien lo aportó

El ordenamiento jurídico cubano no establece ningún procedimiento en especial, y más allá de la práctica, se podría hacer uso de las experiencias internacionales sobre liquidación de intangibles.

Mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación

Contrato de Compraventa

Por esta vía el comprador debe pagar a la sociedad en liquidación el valor fijado que se repartirá entre los socios.

Liquidarse tales activos como el resto de los bienes

y distribuirse su valor entre los accionistas de acuerdo a su participación accionaria. Quizás esta es la vía menos recomendada

Mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación

Copropiedad

En caso de que los socios no lleguen a conceso sobre el destino del bien y ocurra un bloqueo societario se puede adoptar la fórmula siguiente:

“se **compartirá la titularidad** de los derechos por ambos, resultando cotitulares y precisando en qué proporción estos participan en la comunidad de derechos, el reparto de los mercados y distribución de beneficios, entre otros.”

Mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación

Subasta

La tendencia internacional para la utilización de ésta como medio efectivo para liquidar patrimonios puede implicar la intervención de los notarios, pero hay que tener en cuenta que la regulación común es instar dicha acción en vía judicial.

Mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación

En otros casos se utiliza, aunque en menor medida, la llamada

Insaculación

Este no sería el procedimiento más propicio para el tema que nos ocupa. Este método depende exclusivamente de la suerte, por lo que principios de justicia y equidad quizás pudieran ser vulnerados; pero bien podría ser una variante a tener en cuenta.

Mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación

Resulta trascendental interiorizar que no existen fórmulas fijas, perfectas o predeterminadas, cada supuesto dependerá de la voluntad y el interés de los socios, pues ningún caso es igual a otro

Lo recomendable es que se llegue a un acuerdo entre los socios en la fase contractual de constitución de la empresa. Sin embargo, si este acuerdo no se logra, inevitablemente se impone **la vía judicial**.

Jurisdicción y competencia

La LEY 118 dispone que algunos conflictos que surgen en el seno de las empresas mixtas sean considerados como foro exclusivo de competencia.

ARTÍCULO 60.1.- Los conflictos que surgen de las relaciones entre los socios de una empresa mixta...se resuelven según lo acordado en los documentos constitutivos...

- Los conflictos surgidos con motivo de la ... disolución o terminación y liquidación de estas, serán resueltos en todos los casos por la Sala de lo Económico del Tribunal Provincial Popular que corresponda.

LPCALE

Artículo 746. Las Salas de lo económico de los Tribunales Provinciales Populares son competentes para conocer de:
(...) c) Los conflictos que se promuevan por los socios de las sociedades mercantiles cubanas, comprendidas las de capital mixto, constituidas conforme a la ley nacional, con motivo ... de su disolución y liquidación.

Jurisdicción y competencia

La Sala de lo Económico del Tribunal Provincial Popular por mandato de la Ley 118 es el único competente para dirimir conflictos donde se pretenda la disolución de las empresas mixtas. Los procesos en esta instancia no han estado exentas de algunas deficiencias:

- En los informes de liquidación que forman parte del expediente no se determina el destino de los activos intangibles, incluso no se reconoce su existencia.
- Se aprecia como valor de los activos fijos intangibles 0.00, siendo una empresa que se liquida antes de arribado el término de vigencia.

Tribunal Provincial de La Habana, *liquidación de la sociedad anónima Zellsanid* (2001): Expediente 348 del 2001

Tribunal Provincial de La Habana, *liquidación de Alcoholes Finos de Caña S.A ALFICSA* (2013): Expediente 683 del 2013.

Tribunal Provincial de La Habana, *liquidación de AGRIZEL S.A* (2015): Expediente 129 del 2015.

Tribunal Provincial de La Habana, *liquidación de la empresa Cuban Club Resort* (2013): Expediente 182 del 2013.

Conclusiones

El proceso de constitución de las empresas influye considerablemente en toda su vida y desarrollo, incluso hasta en el momento de su disolución y liquidación. La importancia de los documentos constitutivos se incrementa debido a las carencias desde el punto de vista legislativo que caracteriza nuestro ordenamiento jurídico en materia de disolución de sociedades mercantiles. En la legislación cubana, específicamente en la Ley 118 y su Reglamento Decreto 325, aunque se trata de una ley de inversión extranjera, al no poseer nuestro ordenamiento jurídico ley de sociedades, esta es la única que regula el tema y pone fin a un largo periodo de dispersión. Sin embargo, subsisten lagunas normativas en la regulación de la liquidación de los activos intangibles. Esto podría poner en riesgo, en un futuro, importantes intereses nacionales en materia de intangibles o incluso trascender a largo plazo en el desarrollo del negocio, dificultando el proceso de disolución y liquidación.

Conclusiones

En muchos escritos de constitución de empresas mixtas no se regula o es insuficiente lo relativo a los Derechos de Propiedad Industrial. Podemos afirmar que la estrategia más recomendable para la aportación de este tipo de bienes al capital social de una empresa mixta es hacer uso de la autonomía de la voluntad y dejar establecido en los acuerdos el destino de los bienes intangibles. No existen fórmulas mágicas o predeterminadas para estos casos, cada empresa es diferente, por tanto, no tiene sentido copiar modelos ajenos.

Los activos intangibles que forman parte del patrimonio de estas compañías deben tener además un respaldo en los documentos contables tanto aquellos que se aportan, como los que surgen en el transcurso de la vida de la empresa.

Conclusiones

Los mecanismos existentes para la liquidación-adjudicación en ausencia de acuerdo son variados. El ordenamiento jurídico cubano no establece ningún procedimiento predeterminado, por tanto, se podría hacer uso de las experiencias y prácticas internacionales sobre liquidación de intangibles, por ejemplo: compraventa, cotitularidad, subasta, insaculación, entre otros.

Muchas gracias