

Competencia para el nombramiento de auditor voluntario

El nombramiento de auditor voluntario de una sociedad puede ser hecho por la junta general o por el órgano de administración, antes o después del cierre del ejercicio a auditar y por el plazo que se estime conveniente y sin consideración al derecho de la minoría a que se nombre auditor.

La Resolución de 21 de mayo de 2024, emitida por la Dirección General de Seguridad Jurídica y Fe Pública (DGSJFP), analiza si cabe el nombramiento de auditor voluntario por el órgano de administración antes del cierre del ejercicio social. En el caso objeto de análisis, el Registrador Mercantil rechazó la inscripción del auditor designado por el órgano de administración de una sociedad no obligada a verificación contable antes de la finalización del ejercicio auditable, argumentando que ello supondría excluir la posibilidad de designación voluntaria por la junta general y, en su caso, el derecho de la minoría ex art. 265.2 de la Ley de Sociedades de Capital (LSC).

En su resolución, la DGSJFP revocó la calificación negativa, reiterando su doctrina sobre el nombramiento de auditor en sociedades no obligadas a verificación contable. En este sentido, la DGSJFP señala lo siguiente: (i) que el régimen jurídico del nombramiento de auditores en sociedades obligadas a verificación contable no es directamente aplicable a las sociedades en las que no existe tal obligación; (ii) que el órgano de administración está perfectamente legitimado para designar auditor en los supuestos en que la sociedad no está obligada a la verificación contable; (iii) que el nombramiento de auditor voluntario puede realizarse en cualquier momento, antes o una vez acabado el ejercicio a auditar; (iv) que dicha designación voluntaria sólo podrá inscribirse si consta, con fecha fehaciente, que ha sido anterior a la fecha de la solicitud de auditor por la minoría ex art. 265.2 LSC; y (v) que la designación de auditor voluntario debe incluir el plazo para el que es nombrado, aunque no sea aplicable el plazo mínimo de tres años del art. 264.1 LSC sino el tiempo determinado que resulte del contrato estipulado con el auditor.

Todo lo anterior, añade la DGSJFP, se entiende sin perjuicio de la contundente protección que se le brinda al socio minoritario, pues su petición solo puede ser desestimada si ya se ha designado un auditor voluntario por parte de la sociedad, garantizando al socio su derecho al informe de auditoría, bien mediante la inscripción del auditor en la hoja de la sociedad o bien mediante la entrega del informe. Asimismo, si la sociedad ya ha designado e inscrito el nombramiento del auditor voluntario en el Registro Mercantil, y posteriormente pretende revocarlo (en perjuicio de los socios que podrían haber ejercido el derecho del art. 265.2 LSC), no resultaría posible. Finalmente, la DGSJFP recordó que, si un socio está verdaderamente interesado en que el auditor sea nombrado por la junta general, siempre tiene expedida la vía del art. 168 LSC para solicitar la convocatoria de la junta e incluir este asunto en el orden del día.

Ver [Resolución DGSJFP 21 de mayo de 2024](#).

Competence for the appointment of a voluntary auditor

The appointment of a voluntary auditor of a company may be made by the general meeting or by the management body, before or after the closing of the fiscal year to be audited and for the term deemed convenient and without consideration of the minority's right to have an auditor appointed.

The Resolution of May 21, 2024, issued by the General Directorate of Legal Security and Public Faith (DGSJFP), analyzes whether the appointment of a voluntary auditor by the management body before the closing of the fiscal year is allowed. In the case under analysis, the Commercial Registrar rejected the registration of the auditor appointed by the management body of a company that is not obliged to carry out an accounting verification before the end of the auditable fiscal year, arguing that this would mean excluding the possibility of voluntary appointment by the general meeting and, if applicable, the right of the minority shareholders ex art. 265.2 of the Capital Companies Act (LSC).

In its resolution, the DGSJFP revoked the negative qualification, reiterating its doctrine on the appointment of an auditor in companies that are not obliged to have their accounts audited. In this regard, the DGSJFP points out the following: (i) that the legal regime for the appointment of auditors in companies subject to accounting verification is not directly applicable to companies in which there is no such obligation; (ii) that the management body is perfectly entitled to appoint an auditor in cases in which the company is not subject to accounting verification; (iii) that the appointment of a voluntary auditor may be made at any time, before or after the end of the fiscal year to be audited; (iv) that such voluntary appointment may only be registered if it is proven, with a reliable date, that it was made prior to the date of the request for the appointment of the auditor by the minority ex art. 265.2 LSC; and (v) that the appointment of a voluntary auditor must include the term for which he is appointed, although the minimum term of three years of art. 264.1 LSC is not applicable, but rather the specific term resulting from the contract stipulated with the auditor.

All of the above is without prejudice to the strong protection afforded to the minority shareholder, since his request can only be rejected if a voluntary auditor has already been appointed by the company, guaranteeing the shareholder his right to the audit report, either through the registration of the auditor on the company's file or through the delivery of the report. Likewise, if the company has already appointed and registered the appointment of the voluntary auditor in the Commercial Register, and subsequently intends to revoke it (to the detriment of the shareholders who could have exercised their right under art. 265.2 LSC), this would not be possible. Finally, the DGSJFP recalled that, if a shareholder is truly interested in the auditor being appointed by the general meeting, he always has the possibility to request the convening of the meeting and to include this matter on the agenda under art. 168 LSC.

See [Resolución DGSJFP 21 de mayo de 2024](#).