

DERECHO ECONÓMICO EMPRESARIAL

ESTUDIOS EN HOMENAJE AL DR. HÉCTOR ALEGRIA



TOMO I

Coordinadores:

DIANA FARHI
MARCELO GEBHARDT

Co-Autores por orden alfabético:

D. ALONSO • J. ANICH • C. ANTONI PIOSSEK • T. ARAYA • M. ARAYA • R. ASOREY
E. BARACAT • M. BORETTO • G. CABANELLAS DE LAS CUEVAS • M. CANDELARIO
MACÍAS • J. CAPUA • E. CARBONELL O'BRIEN • B. CARLINO • C. CASADÍO
MARTÍNEZ • J. CASSAGNE • M. CASTILLO FREYRE • E. CHIAVASSA • D. CRACOGNA
A. DASSO • M. DE CÉSARIS • B. DELLA SAVIA • J. DONADIO • S. DRUCAROFF
A. DRUCAROFF AGUIAR • J. EMBID IRUJO • G. ENZ • J. ESCANDELL • I. ESCUTI
G. ESPARZA • D. FARHI DE MONTALBÁN • L. FERNÁNDEZ DE LA GÁNDARA
J. FERNÁNDEZ ESCUDERO • P. FERRARO MILA • P. FERRER • A. FERRER
MONTENEGRO • H. FRAGAPANE • S. FRUSTAGLI • M. GAGLIARDO • S. GARCÍA
M. GEBHARDT • C. GERSCOVICH • E. GREGORINI CLUSELLAS • E. HEQUERA
C. HERNÁNDEZ • E. HOLZ • S. IZQUIERDO • M. JELEZTCHEVA JELEZTCHEVA
D. JOSZPA • F. JUNYENT BAS • E. KIPERMAN • A. KLEIDERMACHER • F. MANGOLD
MORO • R. MANÓVIL • J. MONTI • R. MORENO BALDIVIESO • R. NICASTRO
R. OLIVERA GARCÍA • F. OSTERLING PARODI • J. PALMERO • R. PARDO
R. PRONO • M. PRONO • G. RAGAZZI • C. RAISBERG • E. RICHARD • S. RIPPE
E. ROCA • J. RODRÍGUEZ MANCINI • T. RODRÍGUEZ MASCARDI • H. ROITMAN
M. RUBÍN • J. SÁNCHEZ-CALERO • R. STIGLITZ • M. TERÁN • D. TROPEANO
E. TRUFFAT • J. ULNIK • M. UZAL • J. VEIGA • D. VITOLO • A. WALD

LA LEY

INDICE GENERAL

- TOMO I -

SUMARIO	VII
PROLOGO	LIII
<i>Por Marcelo Gebhardt</i>	

PRIMERA PARTE

CONTRATOS

ALGUNAS REFLEXIONES ACERCA DE LAS GARANTIAS A PRIMERA DEMANDA EN EL DERECHO ARGENTINO. LIMITES A LA EJECUCION PRIVADA: EL ABUSO Y EL FRAUDE. SU PRUEBA. A PROPOSITO DEL PRECEDENTE "S.A. LITO GONELLA"	1
---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---

Por Mauricio Boretto y Beatriz Della Savia

1. Introducción	1
2. Concepto	2
3. El precedente "S.A. Lito Gonella"	2
<i>a.</i> Hechos	3
<i>b.</i> La expresión de agravios del cautelante.....	4
<i>c.</i> El razonamiento de la Cámara	4
<i>d.</i> La conclusión del Tribunal y el nuevo rechazo de la cautelar de no innovar	5
4. El uso abusivo de las garantías a primera demanda. Límites a la ejecución privada: el abuso y el fraude. Problemas que plantea su prueba.....	7
<i>a.</i> Punto de partida	7
<i>b.</i> El juicio ordinario "posterior"	9
<i>c.</i> El "ejercicio del derecho de defensa en juicio del deudor" en las garantías a primera demanda	11
<i>c.1.</i> Derecho Argentino.....	17

	Pág.
c.2. Derecho extranjero	21
5. Conclusión	22
LA RESPONSABILIDAD DEL EMPRESARIO POR EL DAÑO OCA- SIONADO POR EL PRODUCTO EN LA RELACION DE CONSUMO	25
<i>Por Juan M. Capua</i>	
1. Introducción	25
2. Fundamento de la obligación de reparar	26
3. Directivas de la Comunidad Económica Europea	27
3.1. Producto. Concepto	27
3.2. Defecto. Conceptualización	28
3.3. Sistema de responsabilidad adoptado por las directivas	34
3.4. Prescripción y caducidad	37
4. Panorama en Estados Unidos	40
5. Régimen aplicable en Mercosur. Remisión a normativas particulares de cada estado miembro	44
6. La situación en la Argentina	45
7. Conclusiones.....	47
LUCES Y SOMBRAS EN LA CONTRATACION POR MEDIOS ELEC- TRONICOS	51
<i>Por Bernardo Carlino</i>	
1. Introducción	51
2. Comentarios al marco normativo argentino	51
3. Determinación de la fecha exacta	51
4. La formación de contratos por Internet.....	61
a) Contratos de adhesión y firma digital.....	61
b) Contratos paritarios y firma digital	61
5. Domicilio legal y domicilio electrónico	71
6. Conclusiones.....	71
EL REGIMEN DE CONTRATACIONES DE LA EMPRESA PUBLICA ..	71
<i>Por Juan C. Cassagne</i>	
1. Liminar	71
2. Lo público no se identifica con lo estatal.....	71
3. La justicia conmutativa constituye la esencia de la justicia contrac- tual	71

	Pág.
4. Las formas de personificación: públicas y privadas	83
5. Las formas jurídicas de las empresas estatales. La privatización en Latinoamérica	85
6. La intervención estatal: el principio de subsidiariedad	87
7. Noción de empresa pública	89
8. El régimen jurídico de la empresa pública	92
9. Tipología de los contratos de las empresas públicas: en particular, los que celebran las sociedades anónimas del estado	96
LA RESPONSABILIDAD AGRAVADA EN EL DERECHO COMERCIAL: UNA VISION ACTUAL	101
<i>Por Alejandro Drucaroff Aguiar y Simón Drucaroff, in memoriam</i>	
1. Introducción	101
2. La realidad y el Derecho.....	103
2.1. La globalización	104
2.2. Teoría y práctica de los derechos de las personas	108
2.3. La desigualdad y sus consecuencias	114
2.4. Una digresión necesaria	120
2.5. La crisis financiera internacional	121
3. La responsabilidad	124
3.1. Generalidades	124
3.2. Responsabilidad patrimonial.....	125
4. La responsabilidad agravada	129
4.1. Normas del Cód. Civil argentino.....	129
4.2. Imputabilidad de las consecuencias	130
4.3. La responsabilidad agravada en la actualidad.....	133
4.3.1. La buena fe y la responsabilidad	133
4.3.2. El deber de prudencia y el pleno conocimiento de las cosas	135
4.3.3. La mayor responsabilidad.....	137
5. La responsabilidad agravada en el Derecho Comercial	139
5.1. Responsabilidad de las sociedades comerciales, sus administradores y socios.....	140
5.1.1. La limitación de responsabilidad en la esfera societaria: fines y alcances	140
5.1.2. Criterios para la interpretación de las normas en materia de responsabilidad societaria.....	143
5.1.3. La jurisprudencia.....	145
5.2. Concursos y quiebras	150

	Pág.
5.2.1. Las normas	150
5.2.2. La jurisprudencia.....	151
5.3. Los grupos económicos.....	154
5.4. Responsabilidad bancaria.....	156
5.4.1. La actividad financiera y su relevancia en la economía	157
5.4.2. La responsabilidad agravada de las entidades financieras ...	158
5.4.3. Las responsabilidades emergentes de la crisis financiera global	164
5.4.4. La responsabilidad de los clientes bancarios.....	167
6. Cuestiones procesales	169
6.1. La carga de la prueba.....	170
6.2. La buena fe procesal y sus implicancias	171
7. Colofón.....	172
EL MEDIO TEMPORE.....	175
<i>Por Héctor R. Fragapane</i>	
I. Breve introducción.....	175
II. ¿Qué es el medio tempore? Delimitación.....	176
III. Los efectos de la presentación del concurso respecto del deudor ...	178
IV. Los efectos de la presentación del concurso respecto de los acreedores.....	179
V. Las cuestiones urgentes que se plantean con la presentación del concurso	180
A. Una respuesta a partir de la teoría de las “tutelares anticipatorias”. Dificultades cuando intervienen otros tribunales.....	180
B. Las soluciones jurisprudenciales en cada caso y alguna opinión personal	182
1. Suspensión de subastas	182
2. Levantamiento de embargos anteriores con particular referencia al caso de los embargos trabados por la AFIP	184
3. Mantenimiento o restitución de los servicios públicos.....	185
4. Medidas cautelares vinculadas al sistema financiero	186
5. Mantenimiento de una concesión pública.....	191
6. Mantenimiento de las condiciones de contratación	192
7. Reintegro de exportaciones por vía cautelar (Resol. 1921)	193
8. Suspensión en el Registro de Exportadores e Importadores. Art. 97 inc. f. y concordantes del Código Aduanero.....	194
9. Radicación anticipada de expedientes que caerían bajo los efectos del fuero de atracción.....	196

	Pág.
10. Cese de los descuentos voluntarios sobre los haberes cuando se trata de un deudor con ingresos regulares provenientes de empleo público o privado.....	197
VI. Conclusiones.....	199
CRITERIOS INTERPRETATIVOS Y AUTONOMIA DE LA VOLUNTAD	201
<i>Por Ignacio A. Escuti</i>	
1. El derecho en la globalización.....	201
2. Libertad y orden público.....	205
3. La flexibilización de los criterios interpretativos	209
3.1. La problemática de las nulidades	210
LOS PRIVILEGIOS EN LA LEY DE FIDEICOMISO (24.441). ALGUNAS NOTAS PARA SU ESTUDIO	217
<i>Por Gustavo Esparza</i>	
I. Introducción	217
II. El marco normativo. El artículo 16 de la ley 24.441. Cuestiones generales. Alguna doctrina.	220
III. Sobre temas vinculados a la cuestión de los privilegios. Técnica legislativa. Cuestión constitucional. Liquidación judicial	223
IV. Sobre la remisión efectuada. Los elementos técnicos del privilegio. Aciertos y omisiones. El tema de las prioridades o preferencias concursales.....	225
V. La insuficiencia del patrimonio en el fideicomiso financiero. Alguna reflexión	230
VI. Colofón	232
SUSPENSION DEL CONTRATO Y CONTINGENCIAS NEGOCIALES	233
<i>Por Marlano Gagliardo</i>	
I. Consideraciones generales.....	233
A) Concepto tradicional de contrato.....	234
B) El contrato en el Proyecto de Cód. Civil de 1998 (comisión creada por decreto 685/1995).....	235
II. Vicisitudes del contrato	235
III. Suspensión (provisoria) de la obligación o contrato	236
IV. Conclusiones	241

	Pág.
DISTRIBUCION COMERCIAL, SU RUPTURA INTEMPESTIVA Y LA CONVENCION LEY	243
<i>Por Eduardo L. Gregorini Clusellas</i>	
I. Relaciones involucradas	243
II. Rasgos comunes a los contratos de distribución.....	246
III. Abuso del derecho en posición dominante como causal de revisión.....	248
IV. Cese de la relación. Con y sin término convenido	251
V. Preaviso insuficiente u omitido y ruptura intempestiva. El resarcimiento.....	253
VI. Conclusiones.....	256
LOS CONTRATOS CON CLAUSULA TAKE OR PAY EN CONTRATOS DE VENTA DE HIDROCARBUROS, SU EFICIENCIA LEGAL	259
<i>Por Ramiro Moreno Baldivieso</i>	
1. Introducción	260
2. Situación especial de los contratos sobre venta/suministro de hidrocarburos, los contratos a corto y a largo plazo.....	262
3. La cláusula Take or Pay	265
4. Ventajas para el productor y para el comprador	268
5. Operaciones de suministro y venta de gas natural ente Estados entre sí y entre Estados y los particulares	271
6. Aplicabilidad de la Cláusula Take or Pay en cierta clase de contratos	274
7. Conclusiones.....	275
EVOLUCION DEL DERECHO CONTEMPORANEO DE LOS CONTRATOS	279
<i>Por Rubén S. Stiglitz</i>	
1. Un nuevo orden contractual.....	279
2. Los antiguos principios, hoy mitos	280
3. La autonomía de la voluntad, ayer.....	280
4. La autonomía de la voluntad, hoy.....	282
5. La fuerza obligatoria del contrato, ayer	283
6. La fuerza obligatoria del contrato, hoy	284
7. La fuerza obligatoria del contrato, hoy (cont.). la crisis del contrato .	285
8. Los límites inherentes a la autonomía de la voluntad.....	287
9. Límites inherentes a la autonomía de la voluntad (cont.). internacionalización de las fuentes	288

	Pág.
10. Evolución del contrato hacia el equilibrio de las relaciones de consumo	289
11. El solidarismo contractual.....	290
12. Reglas y principios contractuales, hoy.....	291
13. Los principios del derecho contractual, de hoy, las reglas secundarias de conducta.....	291
14. El derecho común y el derecho del consumo	292
15. La causa como elemento esencial. reformulación de la noción de causa	293
16. La causa como instrumento de control finalístico del contrato	293
17. La causa entendida como el propósito práctico	294
18. La influencia del derecho del consumidor sobre el derecho contractual. Oferta a personas indeterminadas. Revocabilidad de la oferta	295
19. El nuevo orden sustancial del derecho contractual. los nuevos deberes.....	296
20. Los nuevos deberes (cont.). proporcionalidad	297
21. Los nuevos deberes (cont.). lealtad.....	297
22. Los nuevos deberes (cont.). el deber de coherencia. la doctrina del acto propio. una aplicación práctica: el caso chronopost	298
23. Los nuevos deberes (cont.). el deber de coherencia. la doctrina del acto propio (cont.)	299
24. Los nuevos deberes (cont.). el deber de cooperación. la renegociación del contrato	301
25. Final	302
UNA MIRADA SOBRE EL FIDEICOMISO	305
<i>Por Juan C. Veiga</i>	
A. Antecedentes.....	305
B. La legislación argentina.....	310
C. La ley francesa núm. 2007-211.....	315
a) Constitución del fideicomiso	316
b) Requisitos esenciales	316
c) Los partícipes	317
d) Patrimonio separado.....	318
e) Extinción de la fiducia	318
f) Disposiciones contables y fiscales.....	319
D. Reflexión final	319

SEGUNDA PARTE

CONCURSOS

LAVADO DE ACTIVOS E INSOLVENCIA.....	323
<i>Por Juan A. Anich</i>	
1. Palabras Generales	323
a) Breve introducción a la problemática.....	325
b) Particularidades sobre el "Lavado de Activos"	327
2. El Problema	329
a) Los procesos de insolvencia como posibilidad de "procedimiento vehículo" para el lavado de activos	329
b) La incidencia de la ley 25.246 en los procedimientos regidos por la ley 24.522.....	332
3. Distintas Situaciones	334
a) La Verificación de Créditos.....	334
b) La homologación de propuestas concursales, en procesos donde se sospecha la existencia de créditos vinculados al "Lavado de Activos"	340
c) El pago de la propuesta concursal respecto de estos créditos sospechados.....	341
d) El pago en la quiebra de créditos sospechados	341
4. Responsabilidad de los Directores y Accionistas	341
5. Conclusión	342
EL JUEZ Y EL PRINCIPIO DE LA "PAR CONDITIO" COMO JUSTICIA EN REFERENCIA AL OTRO. REFLEXIONES EN TORNO A "INSTITUTOS MEDICOS ANTARTIDA".....	343
<i>Por Daniel F. Alonso</i>	
Introducción	343
I. La situación conflictiva en el caso "Institutos Médicos Antártida"	344
I.a. La hipótesis fáctica de base.....	344
I.b. Normas aplicables	346
I.c. La situación conflictiva a resolver	347
II. La situación conflictiva: la doctrina y jurisprudencia ex ante "Institutos Médicos Antártida"	348
II.a. Reseña de la doctrina argentina sobre el tema	349
Autosuficiencia del sistema de privilegios concursales	349

	Pág.
Aplicación del principio de legalidad en los privilegios concursales.....	350
Interpretación restrictiva.....	350
II.b. Reseña de jurisprudencia sobre el tema.....	351
Autosuficiencia del sistema de privilegios concursales.....	352
Aplicación del principio de legalidad en los privilegios concursales.....	352
Interpretación restrictiva.....	352
Un antecedente notorio: el caso "González, Felliciana".....	353
III. La hipótesis de la decisión comentada.....	355
IV. Nuestra propuesta de construcción teórica para "Institutos Médicos Antártida".....	355
IV. a. Alternativas teóricas posibles.....	355
Denegación del carácter privilegiado.....	355
Aceptación del carácter privilegiado por inconstitucionalidad del art. 239 LCQ.....	356
Aceptación del carácter privilegiado por armonización con la normativa constitucional.....	357
IV.b. Hipótesis propuesta.....	357
IV.c. Fundamentación de la hipótesis propuesta.....	358
V. Hacia la identificación de lecciones ex post "Institutos Médicos Antártida".....	361
IV.a. Generalidad vs. Excepcionalidad.....	361
IV.b. Igualdad vs. Singularidad.....	364
IV.c. Cuando la singularidad es prevista como excepción por el legislador.....	366
IV.d. Cuando la singularidad no es prevista por el legislador.....	367
IV.e. El principio de la <i>par conditio</i> como justicia en referencia al otro.....	368
VI. Conclusión.....	369
EL FIDEICOMISO DE GARANTIA Y LA CESION DE CREDITOS EN GARANTIA COMO GARANTIAS AUTOLIQUIDABLES ANTE LA INSOLVENCIA.....	371
Por <i>Tomás M. Araya y Mario B. Terán</i>	
I. Introducción. Actualidad del tema.....	371
II. El fideicomiso de garantía ante la insolvencia.....	374
III. La cesión de créditos en garantía ante la insolvencia.....	383
IV. Conclusiones.....	393

	Pág.
LA "RES IUDICATA" CONCURSAL Y EXTRA CONCURSAL.....	395
<i>Por Edgar J. Baracat</i>	
1. Elementos identificatorios de la pretensión.....	395
2. Inflexible clasificación: cosa juzgada formal y material.....	398
3. Ambito temporal de validez de la res iudicata	399
4. Acercamiento de la cosa juzgada formal a la material	400
5. Aproximación de la cosa juzgada material a la formal.....	400
6. Cosa juzgada implícita	401
7. Cosa juzgada en los procesos de incidencia colectiva.....	402
8. Nuevas pruebas científicas y derechos personalísimos y económicos	403
9. Cosa juzgada provisional	404
10. Sentencia extra concursal ("título verificador").....	405
11. La sentencia extra concursal no es sentencia verificatoria	408
12. Facultades del juez concursal ante el "título verificador"	410
13. ¿Predominio de sentencia extra concursal sobre la cosa juzgada concursal?.....	414
14. Fallos de la SCJN resguardando la competencia fiscal especializada.....	417
15. Contradicción intrínseca del veredicto concursal contra lo resuelto por el Tribunal Fiscal ("René Ursella e Hijos S.R.L.").....	419
16. Alcance "interino" de la resolución del art. 36, LCQ.....	421
17. Sentencia desestimatoria de la quiebra directa pedida por acreedor	424
18. Alcance de la cosa juzgada del auto homologatorio del acuerdo.....	429
19. Sentencia que declara la nulidad de la homologación del acuerdo y quiebra.....	431
20. La "res iudicata" en el derecho concursal post crisis globalizada	433
(RE)-INTERPRETANDO LA NOCION DE INSOLVENCIA COMO ANCLAJE DEL CONCURSO"	437
<i>Por María I. Candelario Macías y María Jeleztcheva Jeleztcheva</i>	
1. Introducción. Estado de la cuestión.....	438
2. La insolvencia decretada en el Derecho concursal español	446
3. La insolvencia observada desde la perspectiva del "The Common Law": Derecho de EE. UU. y Derecho inglés	465
3.1. Aproximación a la insolvencia en los EE. UU.	465
3.1.1. Introducción	465

	Pág.
3.1.2. Definición de la insolvencia	466
3.1.3. Consecuencias derivadas de la insolvencia	469
3.2. Aproximación a la insolvencia en el Reino Unido.....	475
3.2.1. Introducción	475
3.2.2. Definición de insolvencia empresarial	476
3.2.3. Definición de insolvencia individual —bankruptcy— art. 268 IA.....	479
3.2.4. Consecuencias derivadas de la insolvencia	480
4. Conclusiones.....	485

PERSPECTIVAS DE LOS SISTEMAS CONCURSALES LATINOAMERICANOS FRENTE A LA CRISIS FINANCIERA..... 487

Por Esteban Carbonell O'Brien

BREVE ANALISIS DE LA PRESCRIPCION CONCURSAL PREVISTA POR EL ART. 56 DE LA LEY DE CONCURSOS Y QUIEBRAS LUEGO DE LA REFORMA DE LA LEY 26.086 511

Por Claudio A. Casadio Martínez

1. Introducción	511
2. Abriendo la puerta: el concepto	512
3. Delimitando los alcances del Instituto bajo estudio.....	512
4. La prescripción concursal del art. 56	513
5. <i>Dies a quo</i> del plazo y su crítica	514
6. Aplicación a los concursos preventivos	515
a. Quiebras convertidas en concursos	515
b. Conclusión del concurso.....	516
c. Cumplimiento del acuerdo.....	516
7. Aplicación a los acuerdos preventivos extrajudiciales	517
8. Aplicación a las quiebras directas	517
9. Aplicación a las quiebras indirectas.....	518
a. Decretadas antes del transcurso de los dos años desde la presentación en concurso	518
b. Quiebras posteriores a los dos años	519
i. Con declaración judicial o planteo de la defensa	519
ii. Sin declaración judicial ni planteo de la defensa	519
10. Créditos postconcursoales	520
11. Prescripción de los créditos exentos de carga vericatoria	521

	Pág.
12. Prescripción de los créditos emanados de juicios continuados.....	521
13. Sentencias que adquieren firmeza antes de los dos años del concursamiento.....	523
14. Plazos de caducidad y prescripción.....	524
15. Legitimación.....	525
a. Deudor.....	525
b. Acreedores.....	526
c. Síndico.....	526
d. Declaración de oficio por el Juez concursal.....	526
16. Colofón.....	527
MAS REFLEXIONES SOBRE LA INSOLVENCIA DEL CONSUMIDOR (EN PARTICULAR, SOBRE LA QUIEBRA DIRECTA “VOLUNTARIA” DEL CONSUMIDOR SOBREENDEUDADO)	529
<i>Por María C. De Césarís</i>	
1. Introducción a modo de Homenaje.....	529
2. De qué hablamos cuando hablamos del “consumidor sobreendeudado”.....	531
2.1. Presupuesto subjetivo.....	531
2.2. Presupuesto objetivo.....	534
3. La regulación argentina de la insolvencia aplicable a las personas físicas con “patrimonios reducidos”.....	536
4. La quiebra directa a instancia del propio deudor.....	539
CRISIS DE ENTIDADES FINANCIERAS. SOLUCIONES LEGALES APLICABLES	549
<i>Por Jorge Donadio</i>	
1. Consideraciones generales.....	549
2. El Banco Central de la República Argentina. Sus funciones en el tratamiento de las soluciones aplicables para las entidades financieras con problemas.....	560
3. Alternativas para entidades en dificultades.....	563
3.1. Regularización y saneamiento.....	563
3.2. El artículo 35 bis LEF.....	565
3.2.a. Reducción, aumento y enajenación del capital social.....	571
3.2.b. Exclusión de activos y pasivos.....	574
3.2.b.1. Activos excluibles.....	577
3.2.b.2. Pasivos excluibles.....	578

	Pág.
3.2.b.3. Transferencia.....	579
3.2.b.4. Procedimiento.....	580
3.2.b.5. Intervención judicial.....	580
3.2.b.6. Responsabilidad.....	584
3.2.b.7. Transferencia de activos y pasivos excluidos. La protección conferida.....	584
3.2.b.8. Tutelas.....	585
4. El prestamista de última instancia.....	586
5. Institutos ajenos a la normativa financiera.....	588
5.1. Las entidades financieras y el concurso preventivo.....	588
5.2. Las entidades financieras y el acuerdo preventivo extrajudicial.....	592
HACIA LA JERARQUIZACION DE LA SINDICATURA.....	597
<i>Por Gustavo J. Enz</i>	
Los síndicos en el pasado de nuestro país.....	598
Y la actual sindicatura?.....	600
1. La consideración del Síndico como un profesional particular con función pública delegada.....	603
2. Necesidad de una adecuada remuneración.....	608
Honorarios de la Sindicatura en caso de verificación tardía:.....	610
El caso Auto Sprint.....	612
Los nuevos criterios:.....	618
El Caso Comuna de Timbúes y ot. c/ Zampa:.....	621
Unica o doble regulación en casos de quiebra precedida por concurso:.....	624
La perforación del piso mínimo.....	625
El síndico como obligado al pago de honorarios de su asesor.....	626
3. Las sanciones a la sindicatura dolosa o negligente.....	628
Eventuales tribunales de ética:.....	629
4. Conocimiento y formalidad académicos.....	632
5. Conclusiones.....	633
TENDENCIAS DEL DERECHO CONCURSAL. PANORAMA EN LA ARGENTINA.....	635
<i>Por José Escandell</i>	
I. Régimen de insolvencia en Argentina: síntesis del régimen vigente.	635

	Pág.
II. Régimen de insolvencia de Argentina: síntesis de los proyectos legislativos de reforma.....	637
III. Régimen de insolvencia en Argentina: apuntes para la reforma de algunos institutos.....	639
III.1. Presupuestos para la apertura del proceso	639
III.2. Principales institutos de solución de la crisis de insolvencia....	643
III.3. Los procedimientos de reconocimiento de los créditos	645
III.4. Información a proporcionar por la sindicatura como órgano independiente	647
III.5. Tipos de propuestas o convenios y clases de acreedores	648
III.6. Facultades homologatorias del tribunal	650
III.7. Propuestas anticipadas (acuerdo preventivo extrajudicial).....	650
III.8. Normas de regulación laboral.....	652
III.9. Liquidación y continuidad de explotación en la quiebra	654
III.10. El caso de las pequeñas quiebras y concursos	655
IV. Conclusiones finales	655
INSOLVENCIA Y CONSERVACION DE LAS FUENTES DE TRABAJO. UN PROBLEMA AUN SIN SOLUCION.....	657
<i>Por Diana Farhi de Montalbán</i>	
1. A modo de introducción	657
2. Algunos antecedentes	660
3. El régimen actual.....	663
4. Proyectos de reforma actualmente en trámite	666
5. Análisis del proyecto consensuado	668
a) Modificaciones en el trámite del concurso preventivo	668
b) Reformas en materia de intereses y celebración de contratos sobre bienes desapoderados.....	672
c) Reformas al instituto de continuación de la empresa.....	673
d) Reformas en el proceso de liquidación de los activos.....	677
6. Conclusiones.....	678
EL CREDITO POR HONORARIOS PROFESIONALES EN LOS PROCESOS CONCURSALES.....	681
<i>Por Patricia Ferrer</i>	
1. El patrimonio como prenda común de los acreedores	682
2. El trato igualitario de los acreedores.....	683
3. Carácter universal y colectivo del proceso concursal. Colectividad del crédito por honorarios	684

	Pág.
4. Preferencias del derecho de los acreedores de créditos por honorarios profesionales.....	686
5. Fundamento de la preferencia de los créditos por honorarios.....	687
6. Honorarios con privilegio general.....	687
7. Honorarios con privilegio especial	688
8. Honorarios comprendidos dentro de los gastos de conservación y de justicia.....	691
9. Honorarios comprendidos dentro de la reserva de gastos.....	691
10. Honorarios sin privilegio	693
11. Honorarios subordinados.....	694
12. Intereses de los honorarios profesionales	694
13. Orden de cobro de los créditos.....	695
14. Cobro anterior del crédito por honorarios	700
15. Determinación del monto de los honorarios.....	702
16. Determinación de los honorarios en los juicios suspendidos.....	704
17. Honorarios en los incidentes de revisión y de verificación tardía....	709
18. Honorarios en los juicios iniciados con anterioridad al concurso, cuyo trámite ha continuado.....	711
19. Honorarios en los procesos de ejecución de garantías reales	711
20. A modo de conclusión.....	714

EXTINCION DEL DERECHO AL COBRO DE CUOTAS CONCORDATARIAS.....

715

Por *Silvana García*

I. Introducción.....	715
II. Imprevisión legal. Consideración del tema en la doctrina y jurisprudencia.....	717
III. Sobre el encuadre del tópico	718
IV. Soluciones propuestas.....	718
V. Cuestiones vinculadas a la exigibilidad y pago de las cuotas concordatarias	724
VI. Nuestra opinión	727

EXCLUSION O NO. EXCLUSION DEL VOTO DE LA AFIP EN EL CONCURSO PREVENTIVO. PROBLEMÁTICA Y ALGUNAS RESPUESTAS

729

Por *Elena B. Hequera*

I. Introducción.....	729
----------------------	-----

	Pág.
II. Encuadre del crédito de la AFIP respecto a la exclusión o no del voto. Resolución 970/01. Distintas posturas	733
III. ¿Cómo debe categorizarse a la AFIP?	739
IV. Conclusiones	741
CONSIDERACIONES ACERCA DE LOS INSTRUMENTOS DE PREVENCIÓN DEL SOBREENDEUDAMIENTO DE LOS CONSUMIDORES	743
<i>Por Carlos A. Hernández y Sandra A. Frustagli</i>	
1. Introducción	743
2. El sobreendeudamiento de los consumidores: fundamentos de la protección.....	745
3. Sobreendeudamiento de los particulares y crédito al consumo: vinculaciones.....	746
4. El deber de información y la veracidad publicitaria como herramientas de prevención del sobreendeudamiento de los consumidores. Dimensión resarcitoria.....	752
5. Las situaciones de sobreendeudamiento y la responsabilidad por las prácticas abusivas	755
6. Desistimiento del contrato de crédito al consumo.....	758
ANÁLISIS ECONÓMICO DE LA INSOLVENCIA. APUNTES PARA UNA TEORÍA GENERAL DE LA INSOLVENCIA	761
<i>Por Daniel Jozspa</i>	
1. Homenaje.....	761
2. Introducción	762
3. Cesación de pagos, insolvencia y destrucción de valor.....	763
4. Acerca de la destrucción y creación de valor	765
4.1. El significado del valor.....	765
4.2. ¿Cómo se mide la creación y destrucción de valor?.....	766
4.3. Como crean y destruyen valor las empresas.....	767
5. La velocidad de la creación y destrucción de valor	770
6. La destrucción de valor de los activos	773
7. El momento de cese o quiebre de la explotación.....	775
8. El financiamiento empresario	776
9. El cálculo estratégico del capital	778
10. El mantenimiento del capital en el tiempo	779
11. Causas internas y externas de variación del capital de giro	780

	Pág.
12. La estructura de capital.....	780
13. Propensión marginal al endeudamiento y velocidad de la deuda en mora.....	781
14. Un modelo predictivo de fracaso empresarial.....	783
HACIA UN ECOSISTEMA DEL REGIMEN CONCURSAL. AL MAESTRO CON CARÍO	785
<i>Por Arnoldo Kleidermacher</i>	
I. Introducción.....	785
II. Desarrollo.....	786
II.1. Procedimientos administrativos.....	787
A) Un proceso general de prevención de la insolvencia.....	787
B) Un procedimiento destinado a los pequeños concursos.....	788
II.2. Procedimientos judiciales.....	789
C) Un acuerdo concursal privado susceptible de ser homologado.....	789
D) Proceso concursal general preventivo, voluntario, necesario y de la quiebra.....	792
Principios generales	792
Régimen específico	795
Concurso voluntario.....	795
Concurso necesario.....	796
E) Un proceso concursal general para aquellas empresas que no califiquen ni como pequeño concurso ni como pequeña y mediana empresa.....	797
F) Entidades deportivas.....	797
G) Un proceso concursal para las sociedades que cotizan en Bolsa.....	797
H) Procesos especiales para los sujetos excluidos.....	797
I) Proceso internacional para el concurso de los países.....	797
III. Bibliografía.....	798
DERIVADOS FINANCIEROS Y CONCURSOS	805
<i>Por Federico J. M. Mangold Moro</i>	
1. Introducción.....	807
2. Antecedentes históricos.....	809
2.1. Contrato "a plazo" o "Forward".....	809
2.2. Contrato de opción.....	811
2.3. Contrato de permuta financiera o "SWAP".....	812

	Pá
2. Planteamiento del tema. Función económica	81
4. Conceptualización jurídica.....	82
5. Actualidad del tema. Vigencia y derecho extranjero	82
6. Los derivados y el derecho interno. Ley de <i>Netting</i> . Reforma proyectada	83
7. A modo de epílogo.....	84
CLAUSURA POR FALTA DE ACTIVO E INTERVENCION DE LA JUSTICIA PENAL (ART. 233 LCQ).....	84
<i>Por José L. Monti</i>	
1. Un prefacio para Héctor Alegria.....	84
2. El problema en estudio	84
3. Algunos antecedentes de relieve en nuestro derecho	84
4. Los serios reparos que ofrece el art. 233 LCQ.....	85
(i) Discordancia con el régimen concursal actual	85
(ii) Incompatibilidad in genere con el sistema normativo	85
(iii) Reparos desde la óptica constitucional.....	85
5. Al encuentro de una solución compatible con nuestro sistema jurídico	85
LEY DE CONCURSOS Y QUIEBRA: ¿UNA LEY ATACABLE DE INCONSTITUCIONALIDAD?	86
<i>Por. R. Vicente Nicastro y C. Roberto Antoni Piossek</i>	
1. Una cuestión de previo y especial agradecimiento	86
2. Introito.....	86
3. Desarrollo: La Cuestión Específica en el Marco Normativo.....	86
3.1. Constitución Nacional.....	86
3.2. Ley Nacional 20.488	87
3.3. Constituciones Provinciales: A modo de ejemplo, cito las siguientes	87
3.3.1. Constitución de la Provincia de Tucumán	87
3.3.2. Constitución de la Provincia de Córdoba	87
3.3.3. Constitución de la Provincia de Catamarca	87
3.3.4. Constitución de la Provincia de Chubut.....	87
3.3.5. Constitución de la Provincia de Formosa.....	87
4. Leyes y Decretos Provinciales.....	87
4.1. Ley N° 6.508 de la Provincia de Tucumán.....	87

	Pág.
4.2. Ley N° 4.209 de la Provincia de Tucumán.....	874
4.3. Decreto 1676-A-49 de la Provincia de Córdoba.....	875
4.4. Ley 3539 de la Provincia de Catamarca.....	875
4.5 Régimen de la Provincia de Chubut.....	875
4.6. Ley 630 de la Provincia de Formosa.....	876
5. Resoluciones Administrativas.....	876
5.1. Resolución N° 16/2007 del CPCE Córdoba.....	876
6. Antecedentes jurisprudenciales.....	877
6.1. Fallo SCJN en "Cadopi, Carlos Humberto c/Provincia de Buenos Aires s/Acción declarativa.....	877
6.2. Fallo Corte Suprema de Justicia de Tucumán en "Colegio de Odontólogos de Tucumán vs. Ahumada, Héctor Hugo s/especiales (28/12/00).....	877
6.3. Fallo ST Jujuy en "Expte. N° 3113/04, caratulado: "Recurso de inconstitucionalidad interpuesto en Expte. N° 7518/04 (Sala II CCiv. y Com.) Incidente de revisión deducido por el Banco del Interior y Buenos Aires S.A. en Expte. N° A-06426/99 quiebra de Ingenio La Esperanza S.A. solicitada por Empresa Los Tilianes I.C. y F.S.A.".....	878
7. Conclusiones preliminares.....	879
8. Conclusión Final.....	882
9. Colofón.....	882
EFFECTOS ENTRE LA CONVERSION DE LA QUIEBRA EN CONCURSO PREVENTIVO Y LA ACCION PENAL.....	883
<i>Por Rubén R. Pardo</i>	
I. Desarrollemos el tema.....	883
II. La conversión se produce dentro de un mismo proceso y por ello recoge efectos de la quiebra hacia el Concurso Preventivo.....	888
III. El Quid del inicio del cómputo del plazo de Prescripción en el Proceso Penal.....	892
COSA JUZGADA Y PROCESOS CONCURSALES.....	897
<i>Por Ricardo S. Prono</i>	
I. La sentencia pasada en autoridad de cosa juzgada. Breve noción.....	898
1.1. Límites. ¿Cuál es el tema de los límites de la cosa juzgada?.....	899
1.2. La previa distinción entre cosa juzgada formal y sustancial.....	900
1.3. Los límites subjetivos de la cosa juzgada.....	901
1.4. Otras causales de revisión. La cosa juzgada fraudulenta.....	903

	Pág.
II. Cosa juzgada y procesos concursales. Tipicidad de la primera etapa de la verificación concursal tempestiva	905
III. La eficacia, en la verificación concursal, de la sentencia ejecutiva y firme dictada en sede extraconcursal.....	908
IV. La eficacia de la sentencia dictada en juicio de conocimiento pleno en sede extraconcursal que, con autoridad de cosa juzgada, pretende su admisión en el proceso concursal.....	912
IV.1. La causa "Lorenzo"	912
IV.1.1. Tesis que admite la facultad revisora del juez concursal	913
IV.1.2. El criterio de quienes ponen límites a la posición anterior .	914
IV.1.3. Tesis que niega la facultad revisora	914
IV.1.4. Posición que legitima la impugnación por los acreedores y el síndico	915
IV.1.5. Argumentación de la Dra. Kemelmajer de Carlucci y resolución de la Corte de Mendoza.....	915
IV.2. La tesis de Rivera	916
IV.3. Nuestro criterio	918
V. La eficacia de la sentencia concursal que admite el pronto pago regulado en el artículo 16, LCQ	921
V.1. La eficacia de la sentencia definitiva extraconcursal como <i>título verificadorio</i> en los términos del artículo 21 de la LCQ, y su admisión en el concurso.....	921
V.2. La eficacia de la sentencia concursal que admite el pronto pago regulado en el artículo 16, LCQ	924
VI. La acción autónoma de nulidad de la cosa juzgada fraudulenta en otras situaciones concursales	927
VI.1. La sentencia de verificación de créditos dictada en sede concursal y su revisión por dolo prevista en los artículos 37 y 38 de la LCQ.....	927
VI.2. La acción autónoma de nulidad de la cosa juzgada fraudulenta en otras situaciones concursales.....	930
RELACIONES Y CREDITOS LABORALES EN EL CONCURSO PREVENTIVO DEL EMPLEADOR	933
<i>Por Mariano R. Prono</i>	
I. Antecedentes; la ley 24.522.....	934
II. La reforma de la ley 26.086	935
III. Pronto pago	936

	Pág.
III.1. Informe del Síndico	938
III.2. Créditos que gozan del derecho al pronto pago	939
III.3. Pronto pago sin instancia de parte	943
III.4. Pronto pago a instancia del acreedor laboral	945
III.5. Costas	947
III.6. Efectivización del pronto pago.....	947
IV. La posibilidad de verificar el crédito. Su participación en el trámite del proceso concursal.....	950
V. La opción de iniciar o continuar el proceso de conocimiento laboral en sede extraconcursal	951
VI. Suspensión de la vigencia de los convenios colectivos de trabajo ...	951
VII. La suspensión del curso de los intereses en los créditos laborales .	954
ESTADO ACTUAL DEL FIDEICOMISO FRENTE AL CONCURSO DEL FIDUCIANTE. VERIFICACION, OPONIBILIDAD Y MEDIDAS CAUTELARES	957
<i>Por Claudia E. Ratsberg</i>	
I. Introducción	957
II. La quiebra del fiduciante: eficacia del contrato y verificación del crédito	958
III. La oponibilidad del contrato en la quiebra del fiduciante	958
IV. Particularidades del fideicomiso de garantía en la quiebra del fiduciante frente al problema de la ineficacia	960
V. La verificación y la oponibilidad en la quiebra no se contraponen ...	962
VI. El fideicomiso de garantía frente al concurso del fiduciante. Eficacia y verificación.....	969
VII. El fideicomiso financiero y el concurso del fiduciante.....	972
VIII. Conclusión.....	973
LA REGULACION DE LA INSOLVENCIA SOBERANA	975
<i>Por Darío Tropeano</i>	
I. El escenario desencadenante de la crisis	975
II. La globalización y las nuevas armas del dinero virtual	978
III. El debilitamiento del Estado-Nación no es ajeno a la crisis	982
IV. Un poco de historia	984

	Pág.
V. El cuadro de endeudamiento mundial como telón de fondo de la propuesta.....	986
1. Europa.....	986
2. Los EE. UU.	988
3. Marco de Situación	989
VI. Algunos ensayos e ideas en la materia.....	990
VII. Propuesta para institucionalizar un mecanismo de insolvencia soberana	994
NUEVAS REFLEXIONES SOBRE EL DERECHO CONCURSAL ACTUAL Y, EN PARTICULAR, SOBRE LAS FACULTADES HOMOLOGATORIAS.....	997
<i>Por E. Daniel Truffat</i>	
APORTES TECNICOS DE LA SINDICATURA PARA UNA MEJOR EVALUACION DE LA PROPUESTA CONCORDATARIA	1017
<i>Por Juan Ulnik y Enrique H. Kiperman</i>	
1. Introducción	1017
2. La homologación de la propuesta de acuerdo	1020
3. El plan de negocios.....	1021
4. Los informes ad-hoc de la sindicatura.....	1022
5. Informe sobre el valor actual de la propuesta de pago.....	1022
6. Opinión sobre la factibilidad de cumplimiento de la propuesta y posibilidad de mejoras.....	1023
7. Análisis comparativo entre la propuesta de pago y eventual dividendo concursal en una liquidación falencial.....	1025
8. Situación patrimonial después del acuerdo.....	1029
9. Otras variables a considerar	1030
10. Conclusiones.....	1032
11. Bibliografía	1033
12. Cuadros anexos.....	1034
LA INSOLVENCIA DE GRUPOS EMPRESARIOS EN LA LEY CONCURSAL ARGENTINA BAJO EL PUNTO DE VISTA DE LA GUIA LEGISLATIVA DE UNCITRAL SOBRE EL REGIMEN DE LA INSOLVENCIA (PARTE III)	1037
<i>Por María E. Uzal</i>	
1. La CNUDMI o UNCITRAL	1037

	Pág.
2. La Ley Modelo de CNUDMI sobre insolvencia transfronteriza.....	1041
2.1. La finalidad de la Ley Modelo.....	1043
2.2. Estructura de la Ley Modelo.....	1044
3. La Ley Modelo como vehículo de armonización del derecho.....	1045
4. La guía legislativa de UNCITRAL sobre el régimen de la insolvencia. Tercera parte: tratamiento de grupos empresarios en insolvencia. Perspectivas desde el derecho concursal argentino.....	1046
A. Introducción.....	1047
a) Calificaciones autónomas de ciertos conceptos clave.....	1047
B) Cuestiones de derecho interno. Rasgos generales de los grupos de empresas en la guía de Uncitral (Parte III) y el derecho argentino de fuente interna.....	1047
a) El concepto "grupo de empresas".....	1047
b) El concepto de Grupo en Procesos de quiebra en nuestro dere- cho.....	1051
c) El concepto de Grupo en los concursos preventivos. Solicitud conjunta. Sujetos alcanzados en nuestro derecho.....	1054
d) Tribunales competentes. Trámite. Sindicatura. Coordinación procesal. Propuestas unificadas e individuales.....	1056
Sindicatura.....	1057
Trámite y coordinación procesal.....	1058
Garantes.....	1060
e) Financiación posterior a la apertura de los procedimientos.....	1060
f) Conclusión en materia de derecho interno.....	1063
C) Grupos de empresas en situaciones de insolvencia Cuestiones de derecho internacional.....	1063
a) El acceso a los tribunales y reconocimiento de los procedimien- tos de insolvencia extranjeros.....	1067
b) Formas de cooperación en las que intervienen los tribunales.....	1068
c) Formas de cooperación en que intervengan representantes de la insolvencia.....	1071
d) Nombramiento de un único o un mismo representante de la in- solvencia.....	1073
e) Utilización de acuerdos de insolvencia transfronteriza.....	1074
f) Posibilidades en Argentina.....	1074

- TOMO II -

TERCERA PARTE

SOCIEDADES

DEBATE ACTUAL SOBRE EL CAPITAL SOCIAL.....	1079
<i>Por Miguel C. Araya</i>	
1. El capital social. Noción tradicional.....	1079
2. La crítica al sistema tradicional.....	1082
3. Estado actual del debate. La respuesta de Europa continental	1089
4. El nuevo embate. Tipos societarios sin capital mínimo	1094
5. Algunas reflexiones desde Argentina.....	1097
1. Constitución de la sociedad.....	1100
a) Bienes aportables.....	1100
b) Capital mínimo	1101
2. Actividad de la sociedad.....	1103
3. Crisis de la sociedad	1107
6. Conclusión.....	1111
HACIA UN NUEVO CONCEPTO DE PATRIMONIO Y RESPONSABILIDAD LIMITADA.....	1113
<i>Por Ariel A. Dasso</i>	
I. El "bona" romano y el patrimonio de Pomponio	1114
a) La doctrina "realista" (subjetiva) de Zachariae, Aubry y Rau	1115
b) La doctrina nominalista.....	1116
c) Posición ecléctica objetiva o realista moderada de Planiol y Ripert	1116
II. El inicio dogmático de la fragmentación patrimonial	1118
III. El patrimonio: prenda común de los acreedores.....	1121
IV. El mundo societario actual: la limitación de responsabilidad y el giro a la sociedad unipersonal	1121
V. Las precursoras formas hacia el cambio de paradigma	1123
A) EE. UU.	1124
B) Francia	1125
C) Brasil	1127
D) Inglaterra	1128

	Pág.
E) Chile	1128
F) España	1128
G) Colombia	1129
VI. La doctrina nacional	1132
VII. El anteproyecto argentino de 2002 y la jurisprudencia administrativa	1135
VIII. La ruptura legal del principio de unidad del patrimonio	1137
IX. Italia: patrimonios destinados a específico negocio (dec. legs. 6/2003)	1138
A) Patrimonios destinados a un específico negocio	1139
a) Acto de constitución del patrimonio destinado	1140
b) Control externo	1140
c) Efectos del instituto	1141
d) Cuentas separadas	1141
e) Realización o imposibilidad de cumplimiento	1142
B) Patrimonio destinado a la financiación de un específico negocio	1142
a) Quiebra de la sociedad	1143
b) Finalidad del instituto	1143
X. Francia: la nueva empresa individual de responsabilidad limitada (ley 2010/658)	1144
a) Cuentas separadas	1147
b) Oponibilidad de la separación	1147
c) Concurso del patrimonio afectado:	1148
XI. A modo de conclusión	1150
LA INCESANTE REFORMA DEL DERECHO ESPAÑOL DE SOCIEDADES	1153
<i>Por José M. Embid Irujo</i>	
1. La reforma permanente como método del actual Derecho de sociedades	1153
2. Las fuentes efectivas de las reformas del Derecho de sociedades en España	1156
3. El Derecho de sociedades como objeto, total o parcial, de reforma ..	1159
A) La reforma integral: la codificación del Derecho de sociedades ..	1159
a) Ventajas e inconvenientes de la codificación del Derecho de sociedades	1159

	Pág.
b) Apuntes sobre la Propuesta de Código de sociedades mercantiles como ejemplo de codificación societaria en el ordenamiento jurídico español.....	1160
B) La reforma de las sociedades de capital: una recopilación parcial con “voluntad de provisionalidad”	1161
4. Una reforma institucionalmente limitada: la ley de modificaciones estructurales de las sociedades mercantiles (LMESM)	1164
5. Reformas parciales relativas a la tipología societaria	1166
A) Apuntes introductorios.....	1166
B) Las reformas tipológicas en el reciente Derecho español de sociedades	1167
a) Premisa	1167
b) La renovación tipológica producida por el legislador español ..	1168
c) La renovación tipológica producida por el legislador europeo ..	1170
6. Consideraciones finales	1172
LA INFRACAPITALIZACION SOCIETARIA: UN PROBLEMA DE POLITICA Y TECNICA LEGISLATIVAS	1175
<i>Por Luis Fernández de la Gándara</i>	
I. Preliminar: caracterización del fenómeno de la infracapitalización y su relevancia en el ordenamiento societario	1175
II. Directrices básicas de tratamiento	1186
1. El debate doctrinal y jurisprudencial	1186
2. Los modelos legislativos	1193
III. Recapitulación y propuestas constructivas	1201
Relación de autores citados	1205
EL DERECHO-DEBER DE LAS SOCIEDADES DE INFORMAR A TERCEROS	1211
<i>Por Alicia Ferrer Montenegro</i>	
I. Introducción	1211
II. La información al Estado.....	1214
III. El público	1217
IV. Los acreedores.....	1223
V. A modo de conclusión	1226
VI. Bibliografía	1227

	Pág.
LAS CLAUSULAS DE GARANTIA E INDEMNIDADES EN LOS CONTRATOS DE TRANSFERENCIA DE PAQUETES ACCIONARIOS DE CONTROL.....	1229
<i>Por Pablo Ferraro Mila</i>	
I. Introito	1229
II. Distinciones entre las denominadas "declaraciones y garantías contractuales" y las "cláusulas de garantía e indemnidades"	1231
III. Aspectos prácticos	1236
IV. Cuestiones específicas sobre las que suele requerirse indemnidad.	1242
V. Limitaciones a las cláusulas de garantía e indemnidades otorgadas por el vendedor	1244
VI. La ejecución de las cláusulas de indemnidad	1246
VII. Un fallo interesante e inadvertido	1256
VIII. Colofón.....	1269
"INFRACAPITALIZACION" Y "ZONA DE INSOLVENCIA". A PROPOSITO DE LA RESPONSABILIDAD DE ADMINISTRADORES Y SOCIOS	1273
<i>Por Francisco Junyent Bas y Silvina Izquierdo</i>	
1. Zona de insolvencia vs. Responsabilidad de los administradores y socios	1274
2. La definición del término en la doctrina comercialista.....	1277
2.1. En torno a un aspecto sumamente polémico	1277
2.2. Diversas corrientes de opiniones	1278
3. El encuadramiento de la figura en la legislación argentina	1280
3.1. La iniciación de la zona de insolvencia.....	1280
3.2. La regulación normativa.....	1281
4. El alcance de las conductas reprochadas	1282
4.1. La determinación temporal de la zona de insolvencia	1282
4.2. La ausencia de límites en torno al plazo de fijación del estado de cesación de pagos.....	1283
5. La identificación de la "zona de insolvencia"	1284
5.1. El alongamiento del período de retroacción	1284
5.2. La delimitación legal.....	1285
5.3. El presupuesto para la determinación de la zona de insolvencia: la declaración falencial	1285

	Pág.
5.4. La infracapitalización y las acciones sociales	1286
6. La responsabilidad de los administradores.....	1287
6.1. La conducta del empresario diligente	1287
6.2 La semejanza de la regla argentina con la pauta americana.....	1288
7. La responsabilidad profesional específica en materia societaria	1288
7.1. El conocimiento y experiencia de la actividad comercial	1288
7.2. La prohibición de dañar a la sociedad o de utilizarla como instrumento para violar la ley o derechos de terceros.....	1289
8. El juego complejo entre el derecho societario y concursal	1290
8.1. El ejercicio de la acción de insolventación	1290
8.1.a. Los supuestos de responsabilidad en la quiebra	1290
8.1.b. La participación de los terceros.....	1291
9. Las conductas de los administradores frente a la gestación de la crisis.....	1293
10. Las acciones sociales.....	1294
10.1. La responsabilidad de administradores y socios.....	1294
10.2. La línea jurisprudencial sobre el tópico.....	1295
11. Supuestos especiales.....	1296
11.1. La inexistencia de zona de insolvencia	1296
11.2. La directriz central en materia de quiebra.....	1296
12. El ejercicio de las acciones individuales.....	1297
12.1. Los deberes fiduciarios y la posibilidad de ampliarlos a los acreedores.....	1297
12.2. La configuración de los presupuestos de responsabilidad.....	1299
13. Infracapitalización.....	1299
13.1. Capital inadecuado para la consecución del objeto social	1299
13.2. La distinción entre infracapitalización nominal y material	1300
13.3. La ausencia de diferencia entre ambos conceptos.....	1301
13.4. Infracapitalización material: La afectación de la garantía de los acreedores.....	1303
14. El remedio concursal.....	1304
15. El plan de negocios: imperativo de la responsabilidad profesional.	1305
15.1. La política de superación de la crisis económica	1305

	Pág.
15.2. Algunos casos patentes de responsabilización de administradores y socios.....	1306
16. Reflexiones finales.....	1307
A PROPOSITO DE UNA DISCUSION FORANEA: ¿EXISTE UN DEBER DEL CONTROLANTE DE NO COMPETIR CON LA CONTROLADA?.....	1309
<i>Por Rafael M. Manóvil</i>	
I. Introduccclón.....	1309
II. La discusión en Alemania.....	1310
III. Sobre los deberes fiduciarios del controlante.....	1314
IV. La importancia de una parte general aplicable a todas las sociedades.....	1324
V. Las reglas aplicables de la parte general de la Ley de Sociedades.....	1330
VI. Conclusión: sin recurrir a la construcción de deberes fiduciarios, una parte general aplicable a todos los tipos permite condenar la competencia dañosa ejercida por el controlante.....	1340
RELACIONES ENTRE CONTRATO Y PERSONALIDAD.....	1343
<i>Por Juan C. Palmero</i>	
1. Adhesión al Homenaje.....	1343
2. Relaciones entre el contrato de sociedad y la persona jurídica.....	1344
3. Consideración del problema desde la perspectiva de la persona jurídica.....	1348
4. Consideraciones del problema desde la teoría general del contrato.....	1363
5. Implicancias recíprocas de ambas consideraciones.....	1383
6. El problema en el derecho nacional.....	1390
RESPONSABILIDAD DE SOCIOS POR PERDIDA DEL CAPITAL SOCIAL. SOBRE LA CONSERVACION DE LA EMPRESA (EN TORNO A ASPECTOS PATRIMONIALES).....	1397
<i>Por Efraín H. Richard</i>	
Introito.....	1397
I. Justificación del tema.....	1398
II. El homenaje.....	1399
III. El ensayo: sobre el resguardo de intereses ante la crisis de la empresa.....	1401
1. Lo tutelado por la legislación concursal.....	1401

	Pág.
2. Los administradores societarios	1402
3. La realidad	1403
4. La sistemática	1407
IV. Conservación de la empresa. ¿a cargo de quién?	1407
1. Conservación de la sociedad	1408
2. Los acreedores	1409
V. Crisis y concurso de sociedades	1412
1. La indebida práctica argentina	1412
2. Conservación y reactivación	1414
3. El "plan"	1415
VI. El patrimonio social	1417
1. Subcapitalización	1419
2. Infrapatrimonialización	1420
3. Caminos para afrontar la crisis	1422
VII. Las soluciones societarias	1423
1. Capitalización	1424
2. Tutela de los acreedores —y de la empresa—	1425
3. Conductas de administradores y socios	1426
4. Sistema de preconcursalidad	1428
VIII. Pérdida del capital social, efectos y responsabilidad	1429
1. La solución peruana limitando la vía concursal	1430
2. ¿Cuándo se genera esa causal de disolución?	1432
3. Monto de la reintegración	1433
4. Responsabilidad	1434
5. ¿El art. 99 LS alcanza a las deudas postconcursoales?	1435
6. Homologación de acuerdo concursal y responsabilidad individual	1435
7. Aportes irrevocables	1436
8. Visión de la doctrina	1436
8.1. España	1436
8.2. República Argentina	1438
VIII. Panorama desalentador y una luz de la corte	1439
1. Panorama	1439
2. La Corte	1440
3. Meditaciones	1443

	Pág.
PRECIO NEGATIVO EN LA TRANSFERENCIA DE PAQUETES DE ACCIONES	1445
<i>Por Eduardo A. Roca</i>	
I. Propósito de estos comentarios	1445
II. Naturaleza Jurídica	1446
III. Convención Atípica	1447
IV. Contrato "absorbente"	1449
V. Importancia del factor "intuitu personae"	1451
VI. El contrato en el derecho francés	1453
VII. Interpretación	1453
VIII. Conclusión.....	1454
PROYECTO DE LEY DE PARTICIPACION EN LAS UTILIDADES	1457
<i>Por Jorge Rodríguez Mancini</i>	
I. Introducción	1458
II. Observaciones de carácter general.....	1463
III. Observaciones puntuales.....	1466
IV. Observaciones particulares	1469
EL DENOMINADO DEBER DE SECRETO O DE RESERVA DE LOS DIRECTORES DE LAS SOCIEDADES ANONIMAS DESDE LA PERSPECTIVA DEL DERECHO COMPARADO	1481
<i>Por Teresita Rodríguez Mascardi</i>	
I. Introducción	1481
II. El deber general de lealtad de los directores y su deber específico de secreto o reserva.....	1484
III. El deber de lealtad: su vinculación al deber de secreto de los directores.....	1485
IV. La regulación del deber de secreto de los directores en el derecho societario comparado.....	1487
V. Sujetos obligados a mantener el secreto. Los directores como sujetos obligados	1490
VI. El objeto del secreto: la "información confidencial"	1492
VII. La pertenencia a la esfera societaria	1494
VIII. La naturaleza de la información	1495
IX. Dificultades de acceso a la información	1496
X. El interés legítimo: fundamento del deber de secreto o reserva de la información	1497

	Pág.
XI. Alcance del deber de secreto o reserva	1499
XII. Excepciones al deber de secreto o reserva	1501
XIII. El deber de informar a la Administración Pública y a los representantes de trabajadores	1501
XIV. El deber de informar a los accionistas y el deber de secreto o reserva impuesto al director	1503
XV. Conclusiones	1505
Bibliografía	1506
 EL PRESIDENTE DEL DIRECTORIO DE LA SA COMPETENCIAS. ESPECIAL REFERENCIA A SU POTESTAD PARA OTORGAR PODER PARA PLEITOS	
1509	
<i>Por Horacio Rottman y Eduardo N. Chiavassa</i>	
1. La representación y las sociedades comerciales	1509
2. Función de administración y función de representación	1510
3. El art. 58 y el art. 268 LS	1512
a) Acto notoriamente extraño al objeto social	1512
b) Buena fe	1513
c) Imputabilidad como principio	1514
4. El representante legal de la Sociedad Anónima	1515
i. Representante legal	1515
ii. Concepto y funciones	1517
iii. Elección y publicación	1517
5. Uno o más directores	1518
6. Las restricciones contractuales	1518
7. Inoponibilidad de las restricciones internas frente a terceros	1518
8. Alcance de la función de representación del presidente de la S.A.	1519
9. Legitimación para actuar	1519
10. La facultad del presidente del directorio para otorgar poderes para pleitos	1520
11. Algunos precedentes jurisprudenciales	1522
12. Un cambio de orientación en la jurisprudencia de Córdoba: el precedente Alpa	1524
13. El presidente de una S. A. puede otorgar poderes para pleitos	1525
14. Acciones de responsabilidad	1526

	Pág.
TRIBULACIONES SOBRE VOTO ACUMULATIVO, ABUSO DEL DERECHO, ORDEN PUBLICO, INTERES SOCIAL, NULIDADES DE ASAMBLEA Y EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD.....	1527
<i>Por Miguel E. Rubín</i>	
1. Aclaraciones indispensables	1527
2. El prejuicio "Mayoría = Abuso"	1529
3. El voto acumulativo no deroga el principio mayoritario.....	1537
4. El voto acumulativo no logra mágicamente el equilibrio de fuerzas entre accionistas mayoritarios y minoritarios	1539
5. Tampoco permite la participación de los accionistas en términos proporcionales	1540
6. La quimera de la nulidad de la decisión asamblearia	1541
7. Las normas sobre voto acumulativo no son de orden público y, hasta cierto punto, tampoco tienen carácter imperativo	1545
8. Esquicio sobre el mito de la acción inmortal	1552
9. ¿Qué quiere decir "dificultar o derogar"?	1556
10. El concepto de "minoría suficiente" y su trascendencia (o intrascendencia) en materia procesal.....	1561
11. Los accionistas de la mayoría ¿pueden votar algunos acumulativamente y otros de modo "plural"?	1563
12. Los candidatos a ocupar cargos en la sociedad ¿pueden recibir, simultáneamente, votos acumulativos y ordinarios?	1564
13. Las vacancias por renuncia, muerte, incapacidad o inhabilitación.	1565
ALGO MAS SOBRE EL FENOMENO DE LA INFRACAPITALIZACION EN LAS SOCIEDADES COMERCIALES.....	1569
<i>Por Daniel R. Vítolo</i>	
I. Introducción.....	1569
II. Insistiendo con nuestra tesis sobre la infracapitalización en las sociedades comerciales.....	1574
1. El alcance de la expresión "capital social"	1575
2. Se requieren nuevas normas de protección del capital social	1579
3. El capital social como puerta de acceso a un sistema de responsabilidad diferenciado y a un eventual régimen de responsabilidad limitada	1580
4. Adecuación del capital social al efectivo giro empresarial.....	1587
4.1. La exigencia de un capital mínimo al momento de constituirse la sociedad	1589

	Pág.
4.2. Evaluación del capital social durante la vida de la activa de la sociedad	1591
4.3. La evaluación del capital social en las sociedades comerciales frente a la cesación de pagos, un proceso de reestructuración de pasivos o su liquidación por declaración en quiebra	1595
4.4. La evaluación del capital social en las sociedades comerciales frente a su liquidación voluntaria o forzosa	1598
5. La evaluación del capital social en las sociedades comerciales en oportunidad de la emisión estados contables	1600
III. Régimen de responsabilidad frente a los supuestos de infracapitalización societaria	1603
1. Infracapitalización material	1603
2. Infracapitalización formal o nominal.....	1609

CUARTA PARTE

OTRAS CUESTIONES DE DERECHO ECONÓMICO-EMPRESARIAL

DETERMINACION DEL DERECHO APLICABLE A LAS MARCAS EN EL AMBITO INTERNACIONAL	1615
<i>Por Guillermo Cabanellas de las Cuevas</i>	
1. Introducción	1615
2. Observaciones preliminares.....	1617
3. El principio de territorialidad	1619
4. El trato nacional.	1622
5. La determinación del Derecho aplicable en los acuerdos internacionales.	1623
6. Consideraciones de política legislativa.....	1625
7. La determinación del Derecho de Marcas aplicable en los regímenes positivos.....	1629
8. El campo de aplicación de la <i>lex protectionis</i>	1637
9. Limitaciones derivadas del orden público	1652
10. Cláusulas contractuales relativas al Derecho aplicable a las marcas.	1655
11. Aspectos penales	1657
12. Jurisdicción en materia judicial	1658
13. Conclusiones.....	1665

	Pág.
UNA MIRADA JURIDICA ACTUAL SOBRE LA BANCA ELECTRONICA. A) ¿ES NECESARIO O NO UN MARCO LEGAL COMPLETO Y ESPECIFICO EN NUESTRO DERECHO POSITIVO?. B) ELEMENTOS DE LA BANCA ELECTRONICA CUYA PROTECCION JURIDICA DEBE TENERSE EN CUENTA.....	1667
<i>Por Josué Fernández Escudero</i>	
Introducción	1667
I. Andamiaje normativo general.....	1668
II. Elementos a contemplar y prever para el amparo jurídico de la operatoria de banca electrónica.....	1674
III. Conclusiones (por ahora)	1682
Post scriptum (en primera persona del singular).....	1683
NOTAS SOBRE LAS REGLAS DEL BUEN GOBIERNO CORPORATIVO ("CORPORATE GOVERNANCE"). LA INSUFICIENCIA DEL SISTEMA ORGANIZACIONAL DE LAS SOCIEDADES. ALGUNAS PROPUESTAS	1685
<i>Por Marcelo Gebhardt</i>	
I. La organización societaria y sus claudicaciones	1685
II. Transparencia y mercado.....	1689
III. La respuesta jurídica	1695
1. La protección de las minorías	1696
2. Deberes de los administradores	1700
(a) Deber de diligencia.....	1701
(b) Deber de lealtad	1703
(c) Deber de fidelidad	1705
(d) Deberes de secreto y de neutralidad.....	1706
3. Remuneración de los administradores	1707
4. Directores independientes.....	1708
IV. Conclusiones	1709
LA EXPANSION DEL DERECHO DE LOS CONSUMIDORES	1711
<i>Por Carlos G. Gerscovich</i>	
I. Introducción	1711
II. Relación de consumo y aplicabilidad de la LDC: alcances y límites .	1714
II.1. La situación fáctica.....	1714
II.2. La relación de consumo como "vínculo"	1715
II.3. Concepto y sentidos de consumidor	1716

	Pág.
II.3.1. Extensión del concepto de consumidor.....	1718
II.3.1.1. El que no es parte de una relación de consumo	1719
II.3.1.2. El "expuesto de cualquier manera a una relación de consumo" (bystander)	1721
II.3.1.3. Inconstitucionalidad por falta de adecuación al art. 42 CN.....	1723
III. La cuestión de la competencia territorial en acciones contra consu- midores.....	1725
III.1. Derecho comparado. Italia.....	1725
III.2. Unión Europea	1726
III.3. España.....	1727
IV. Doctrina y jurisprudencia nacionales	1728
IV.1. La correcta solución y la jurisprudencia discordante.....	1729
IV.2. Implicaciones en el tema	1735
IV.3. La atinada disidencia del Dr. Miguel F. Bargalló	1737
IV.4. La opinión de Gamen.....	1740
IV.5. Pronunciamientos de otras Salas de la Excma. CNComercial. Ejecuciones prendarias.....	1741
IV.6. Pronunciamientos de las Cortes nacionales	1744
V. Conclusión.....	1746
EL GOBIERNO CORPORATIVO EN LA NUEVA LEY URUGUAYA DE MERCADO DE VALORES	1751
<i>Por Ricardo Olivera García</i>	
1. Introducción	1752
2. Gobierno corporativo y reducción de los costos de agencia.....	1753
3. Los principios de gobierno corporativo.....	1755
3.1. Los antecedentes.....	1755
3.2. Los principios.....	1757
4. Sujetos alcanzados por el régimen de la LMV.....	1759
5. La obligación de adoptar prácticas de gobierno corporativo	1761
6. La estructura del órgano de administración	1764
7. Obligación de lealtad de los directores	1767
7.1. La responsabilidad de los directores como tema de gobierno corporativo.....	1767
7.2. La norma de la LMV sobre lealtad de los directores	1770
7.3. El concepto de interés social.....	1771
7.4. Prohibiciones específicas	1773

	Pág.
a) Presentar a los accionistas o público en general informaciones falsas u ocultar información que estén obligados a divulgar conforme a la ley o la reglamentación aplicable.....	1773
b) Tomar en préstamo dinero o bienes de la sociedad o usar en provecho propio o de personas relacionadas, los bienes, servicios o créditos de la sociedad	1775
c) Usar en beneficio propio o de personas relacionadas las oportunidades comerciales de que tuvieren conocimiento en razón de su cargo con perjuicio para la sociedad.....	1775
d) Usar de su cargo para obtener ventajas indebidas para sí o para personas relacionadas, en perjuicio de la sociedad	1777
e) Impedir u obstaculizar las investigaciones destinadas a establecer su propia responsabilidad o la de los empleados de la sociedad	1777
7.5. El administrador de hecho	1778
7.6. La extensión de la responsabilidad a los accionistas controlantes.....	1780
8. Otras normas de gobierno corporativo en la LMV.....	1782
8.1. Contratación de los directores con la sociedad.....	1782
8.2. Retribución de directores.....	1784
8.3. Obligación de información de participación en la sociedad.....	1785
8.4. Información complementaria a la memoria	1787
9. Aplicación de las normas de la LMV al Derecho societario.....	1788
10. Reflexión final	1791
ARBITRAJE DE CONSUMO.....	1793
<i>Por Felipe Osterling Parodi y Mario Castillo Freyre</i>	
1. Introducción	1793
2. Argumentos a favor y en contra del arbitraje de consumo.....	1795
3. Características del Arbitraje de Consumo	1797
3.1. Carácter voluntario y forma del convenio arbitral	1797
3.2. Carácter vinculante y ejecutivo.....	1801
3.3. Arbitraje de derecho	1804
3.4. Gratuito	1805
3.5. Carácter excluyente	1806
4. Materia arbitrable.....	1808
4.1. La libre disponibilidad y la patrimonialidad	1808
4.2. Criterio positivo y criterio negativo	1810
4.3. Materia arbitrable en el arbitraje de consumo	1811

	Pág.
5. Reflexiones finales	1813
LA EMPRESA Y LOS VALORES.....	1815
<i>Por Guillermo E. Ragazzi</i>	
I. Presentación	1815
II. El tema	1815
III. La empresa como técnica de organización	1817
IV. La empresa, el mercado y la sociedad	1824
V. La empresa como valor	1826
VI. El rol de la empresa, la responsabilidad social y la ética	1830
VII. El <i>corporate governance</i> y la creación del valor empresa (reseña)..	1837
VIII. Conclusiones	1844
EVOLUCION Y SITUACION ACTUAL DE LA NORMATIVA QUE RE- GULA EL SECRETO BANCARIO EN LA REPUBLICA O. DEL URU- GUAY.....	1847
<i>Por Siegbert Rippe y Eva Holz</i>	
1. Introducción	1847
2. Aspectos generales	1849
2.1. Concepto Definiciones	1849
2.2. Objeto y alcance	1849
2.3 Fundamentos	1850
3. El caso uruguayo.....	1851
3.1. Antecedentes	1851
3.2. La norma legal.....	1853
3.3 Objeto, alcance y límites.....	1853
a) El presupuesto subjetivo	1854
b) El presupuesto objetivo	1855
c) Excepciones y limitaciones legales. Sanciones	1856
3.4. Interpretaciones relativas al alcance del secreto bancario res- pecto de "operaciones e informaciones"	1857
3.5. La vigente interpretación legal.....	1860
3.6. Nuevas excepciones al secreto bancario. La ley núm. 18.083	1863
a) Introducción. Presentación.....	1863
b) Examen de las nuevas excepciones al secreto bancario	1867
4. Conclusiones.....	1870

	Pág.
LA EMPRESA EN EL SIGLO XXI	1873
<i>Por Arnoldo Wald</i>	
I. La evolución de la empresa	1875
II. El Derecho Empresarial.....	1888
III. La empresa en la legislación brasileña y especialmente en el Cód. Civil brasileño de 2002.....	1892
IV. El futuro de la empresa en el tercer milenio	1899

QUINTA PARTE

TEMAS ESPECIALES

LA PARTICIPACIÓN DE LOS TRABAJADORES EN LA EMPRESA	1907
<i>Por Dante Cracogna</i>	

I. Tema permanente y de intensidad variable.....	1907
II. La noción de empresa y los factores de la producción	1908
III. Diferentes niveles de participación. La información.....	1911
IV. La consulta: Información y respuesta.....	1912
V. Un paso adelante: la participación en la gestión	1913
VI. La participación financiera. Participación en las ganancias.....	1914
VII. Participación en el capital.....	1917
VIII. Participación total: las cooperativas de trabajo.....	1918
IX. Las distintas concepciones de empresa como trasfondo	1920
X. La madurez social como requisito previo	1921

PUNTOS DE ENCUENTROS ENTRE EL DERECHO FISCAL Y COMERCIAL EN LOS PROCESOS DE REORGANIZACIÓN EMPRESARIAL LIBRES DE IMPUESTOS	1923
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-------------

Por Rubén O. Asorey

1. La publicidad de la ley 11.687 de fondos de comercio en las reorganizaciones fiscales libres de impuestos.....	1923
2. Escisiones fiscales de empresas y escisiones societarias	1928
3. Fusiones y escisiones en conjunto económico	1930
i) Causa Blaisten.....	1933
ii) Causa International Engines South America S.A.	1934
iii) Causa Diario Los Andes-Hnos. Calle v. AFIP-DGI.....	1934
4. Conclusión	1936

	Pág.
¿PUEDE EL ABOGADO SOCIETARIO ACTUAR COMO DELATOR?	1937
<i>Por Juan Sánchez-Calero</i>	
I. Introducción	1938
II. Gobierno corporativo, armonización de reglas y disparidad de ordenamientos.....	1943
III. De cancerberos y delatores.....	1946
IV. La Sección 307 de la Ley Sarbanes-Oxley.....	1949
V. ¿De qué abogados hablamos? (I) Los abogados internos y, en particular, el Secretario del Consejo de Administración	1952
1. La especialización de los abogados internos.....	1952
2. El Secretario (y el Letrado Asesor) del Consejo de Administración	1954
3. El buen gobierno societario y el Secretario del Consejo.....	1959
4. El Secretario del Consejo y la información societaria.....	1961
5. Quién es el cliente del Secretario.....	1962
VI. ¿Compete la defensa del interés social al Secretario?.....	1963
1. El poder de intervención del Secretario.....	1963
2. La dimisión como alerta.....	1965
VII. ¿De qué abogados hablamos? (II) Abogados externos	1967
VIII. Secreto profesional	1968
IX. Conclusión	1970