

PIERO PAJARDI  
HÉCTOR ALEGRIA  
ARNOLDO KLEIDERMACHER  
DIANA FARHI DE MONTALBÁN  
MARCELO GEBHARDT



# Derecho concurso

Tomo 1

*Naturaleza, crisis, presupuestos  
y proceso*

Estudio comparado, europeo y americano,  
concordado con doctrina, jurisprudencia,  
y las leyes 19.551, 20.595 y 22.917 de la  
Corte Suprema



*[Handwritten signature]*  
84420  
D. 1664

Editorial Abaco de Rodolfo Depalma

· BUENOS AIRES

# ÍNDICE GENERAL DEL PRIMER TOMO

INTRODUCCIÓN .....	9
--------------------	---

## CAPÍTULO PRIMERO

### LA QUIEBRA EN EL MARCO DE LA PROTECCIÓN JURISDICCIONAL DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS.

Integración a cargo del Dr.  
ARNOLDO KLEIDERMACHER

§ 1. La responsabilidad y la garantía patrimonial .....	27
§ 2. La protección jurisdiccional de los derechos subjetivos .....	29
§ 3. Las formas ordinarias de la protección jurisdiccional ...	33
§ 4. Continúa. Su insuficiencia .....	36
§ 5. La justificación de la quiebra como protección jurisdiccional .....	38
[Integración] .....	43
§ 1. La crisis de la quiebra .....	44
§ 2. Antecedentes .....	47
§ 3. Derecho comparado .....	49
a) Italia .....	49
b) Francia .....	59
c) Inglaterra .....	64
1. Antecedentes del derecho mercantil inglés ..	64
i) Época normanda .....	65
ii) El "Common Law" .....	65
iii) Época moderna .....	66
2. Panorama actual del derecho concursal inglés. La reforma de 1985 .....	67

i) White Paper. Principales objetivos ...	67
ii) Procedimiento de administración .....	68
iii) Interposición del pedido .....	68
iv) Apertura del procedimiento de administración. Efectos .....	69
v) El administrador .....	69
vi) Propuesta del administrador .....	69
vii) Junta de acreedores .....	69
viii) Modificación de la propuesta aceptada .....	70
ix) Finalización del procedimiento .....	70
x) Otros caracteres .....	70
xi) Calificación .....	71
xii) Inhabilitación especial .....	71
xiii) Presupuesto objetivo de la quiebra ...	72
xiv) Acuerdos voluntarios .....	72
d) Bélgica. Ley belga sobre empresas en dificultades .....	73
1. Antecedentes .....	73
2. El servicio de "enquêtes" .....	73
3. El convenio .....	74
e) España .....	75
1. Presupuesto subjetivo. Unidad de régimen .....	76
2. Presupuesto objetivo. Crisis económica del deudor .....	76
3. Calificación .....	77
f) Estados Unidos .....	78
1. Antecedentes .....	78
2. Fuero especial concursal .....	78
3. Rehabilitación empresarial .....	79
4. Presupuesto objetivo .....	79
5. La propiedad exenta .....	80
6. Rehabilitación .....	80
g) Portugal .....	81
1. Antecedentes .....	81
2. La reforma del derecho portugués en la crisis económica de la empresa .....	82
i) Características generales .....	82
ii) La liquidación .....	82
iii) La recuperación empresarial .....	83
iv) El convenio .....	84

v) El "acordo de acreedores" .....	84
vi) La gestión controlada .....	85
h) Alemania .....	86
1. Evolución histórica del derecho comercial .....	86
2. Derecho concursal .....	86
3. Presupuestos de la declaratoria .....	87
i) Presupuesto subjetivo .....	87
ii) Presupuesto objetivo .....	87
iii) Competencia .....	87
4. Actividad del pretor .....	87
5. La lista negra .....	88
6. Apertura de la quiebra .....	88
7. Impugnaciones .....	88
8. Pedido de quiebra .....	88
i) Legitimación activa .....	88
ii) Aspectos formales .....	88
9. Desistimiento .....	89
10. Obligación a la presentación .....	89
11. Saneamiento de empresas .....	89
12. Audiencia previa a la declaración de quiebra .....	90
i) Bolivia .....	91
j) Brasil .....	93
k) Paraguay .....	94
l) Perú .....	96
m) Argentina .....	97
La ley 19.551 .....	104
Nuestra propuesta .....	105

## CAPÍTULO II

LA NATURALEZA, LAS CARACTERÍSTICAS,  
LAS REGLAS GENERALES DE LA QUIEBRAIntegración a cargo del Dr.  
ARNOLDO KLEIDERMACHER

§ 6. La regla de la "par conditio creditorum" .....	113
§ 7. La más intensa defensa del acreedor frente al deudor ...	115
§ 8. La universalidad del patrimonio, la reconstrucción y su indisponibilidad .....	116
[Integración] .....	118

Ley suiza. Cap. 11 .....	122
Propuesta de Acta de Cooperación Internacional en caso de Insolvencia (proposed Model International Insolvency Cooperation Act. "MIICA") .....	125
§ 9. La universalidad de los acreedores. La concursalidad ..	130
[Integración] .....	133
§ 10. El carácter de oficio de la quiebra .....	136
[Integración] .....	138
§ 1. Legislación comercial .....	139
§ 2. La legislación del derecho penal. Delitos económicos .....	141
§ 3. El caso especial de la tipología bancaria. Intervención. Liquidación .....	144
§ 4. Consecuencias. Conclusiones y propuestas .....	147
§ 11. La quiebra como jurisdicción y como proceso ejecutivo especial .....	148
1. Planteamiento de la verificación .....	148
2. La verificación de los fines .....	149
[Integración] .....	150
3. La verificación de los medios de instauración .....	151
[Integración] .....	153
4. El título ejecutivo .....	153
[Integración] .....	155
5. Examen de los medios de desenvolvimiento .....	156
6. Conclusión .....	158
[Integración] .....	159
§ 12. La naturaleza contenciosa del proceso de quiebra; la quiebra como sanción. La prevención .....	161
§ 13. Las partes en el proceso de quiebra .....	164
1. Generalidades .....	164
2. El fallido .....	164
3. Los acreedores .....	166
4. Conclusiones .....	167
[Integración] .....	168
§ 14. La posición de los órganos del proceso de quiebra ....	171
1. Generalidades sobre la sustitución del oficio falencial	171
2. Límites y paralelos de la sustitución .....	172
3. El modo de realización de la sustitución .....	173
4. La finalidad de la sustitución .....	174

5. Consecuencias de la sustitución en las relaciones entre el oficio falencial y los terceros .....	174
§ 15. La naturaleza pública y privada del proceso de quiebra	176
1. Generalidades .....	176
2. El aspecto referido al derecho privado .....	176
3. El aspecto referido al derecho público .....	177
4. Preponderancia .....	179
[Integración] .....	180
§ 16. Las características diferenciales de la quiebra respecto al proceso ejecutivo ordinario .....	181
[Integración] .....	182
§ 17. Las relaciones entre el proceso de quiebra y el proceso ejecutivo ordinario .....	183
[Integración] .....	184
§ 18. Reseña histórica sobre la quiebra .....	184
§ 19. Reseña de los procedimientos concursales menores ....	186
§ 20. Reseña de los institutos afines a la quiebra .....	188
§ 21. Reseña de los tipos de quiebra .....	189
[Integración] .....	190

## CAPÍTULO III

LOS PRESUPUESTOS SUBJETIVOS  
DE LA QUIEBRAIntegración a cargo del Dr.  
ARNOLDO KLEIDERMACHER

§ 22. La calidad de empresario comercial .....	195
§ 23. El empresario individual. La capacidad .....	200
§ 24. El empresario colectivo .....	203
§ 25. Casos particulares o dudas sobre la actividad empresarial comercial en relación con la quiebra .....	205
1. El empresario agrícola .....	205
2. El empresario minero y el geólogo o ingeniero en minas .....	207
3. El inventor .....	207
4. El recaudador de impuestos .....	208
5. El gestor .....	208
6. El comisionista .....	208
7. El empresario comercial monopolista de un derecho	209

8. El empresario "paraintelectual" .....	209
9. El empresario "intermediario financiero" .....	209
10. El operador de bolsa .....	210
11. El agente de cambio .....	211
12. El ejecutivo .....	211
13. El empresario comercial que ejerce una actividad ilícita .....	212
14. La sociedad de armamento de barcos .....	213
15. El empresario oculto e indirecto. El testafarro ..	213
§ 26. El pequeño empresario comercial .....	217
1. El problema general .....	217
2. Cuestiones relativas a la verificación fiscal .....	220
3. Cuestiones relativas a la verificación de la inversión .....	222
4. Cuestiones comunes a los dos criterios .....	223
§ 27. Los entes públicos .....	225
[Integración] El sujeto pasivo .....	225

## CAPÍTULO IV

LOS PRESUPUESTOS OBJETIVOS  
DE LA QUIEBRAIntegración a cargo del Dr.  
HÉCTOR ALEGRIA

§ 28. Insolvencia e incumplimiento .....	233
§ 29. El estado de insolvencia .....	235
§ 30. Cuestiones particulares sobre el estado de insolvencia ..	238
1. El desequilibrio entre activo y pasivo .....	238
2. La naturaleza "civil" de la obligación incumplida ...	239
3. El incumplimiento único .....	240
4. Sintomatología de los incumplimientos .....	240
5. Sintomatología de los hechos equivalentes a los incumplimientos .....	241
6. Casos particulares de estado de insolvencia .....	244
[Integración] .....	245
§ 1. Introducción .....	245
§ 2. Antecedentes y sistemas .....	246
a) Algunas referencias histórico-comparativas...	246
1. La investigación histórico-comparativa del derecho concursal .....	246

2. Hitos históricos .....	249
3. Intentos de clasificación sistemática ...	263
b) Panorama legislativo actual .....	265
§ 3. Derecho argentino .....	272
a) Breve reseña histórica .....	272
b) La cesación de pagos y la insolvencia en los Códigos Civil y de Comercio .....	280
c) Principales diferencias entre la legislación actual y la anterior (ley 11.719) .....	280
1. El giro cesación de pagos .....	280
2. La cesación de pagos como estado ....	282
3. La "definición" de la cesación de pagos .....	283
4. La identificación de los "hechos reveladores". Su carácter indiciario, sujeto a apreciación del juez .....	283
5. La cesación de pagos como presupuesto de todos los concursos .....	283
6. La cesación de pagos y la indiferencia de las deudas .....	284
7. La cesación de pagos y los sujetos del concurso .....	284
8. Efectos del estado de cesación de pagos .....	285
d) Interpretación .....	285
1. Las clásicas "teorías" sobre la cesación de pagos .....	285
i) Teoría "materialista" .....	285
ii) Teoría intermedia .....	286
iii) Teoría amplia .....	287
2. La definición del estado de cesación de pagos .....	288
3. La diferencia activo-pasivo .....	290
4. La realizabilidad del activo .....	292
5. El crédito .....	293
6. El cumplimiento regular .....	295
7. La funcionalidad empresarial .....	298
e) Los hechos reveladores .....	299
1. Carácter. Sintomatología .....	299
2. Interpretación .....	300
3. Análisis. Remisión .....	301
f) Caracteres legales .....	302

Unidad .....	302
Generalidad .....	303
Permanencia .....	303
g) Reflexiones finales .....	305
h) Función. Casos .....	307
1. La cesación de pagos como presupuesto sustancial de los concursos .....	307
2. La cesación de pagos y el "período de sospecha" .....	308
3. La cesación de pagos en el informe general .....	308
4. Las causas de la cesación de pagos y la homologación del acuerdo preventivo o resolutorio .....	308
5. La cesación de pagos y los efectos de la quiebra .....	309
6. La cesación de pagos y los sujetos de la extensión de la quiebra .....	309
7. La cesación de pagos y la responsabilidad de terceros .....	310
8. La cesación de pagos y la calificación de conducta .....	311
i) Algunas precisiones y casos particulares ...	312
1. La cesación de pagos como requisito para la extensión de la quiebra .....	312
2. La cesación de pagos y la quiebra de entidades financieras .....	313
3. La cesación de pagos y los sujetos no susceptibles de concurso .....	315
4. La cesación de pagos y el acuerdo pre-concursal .....	317
§ 4. Debates actuales .....	318
a) Crisis de la empresa y sus soluciones ....	319
b) Crisis y soluciones atípicas o particulares ..	319
c) Crisis e intereses comprometidos .....	321
d) Crisis y sistematización de alternativas ....	321
e) El criterio dimensional' .....	322
f) Nuestros comentarios .....	322
1. El marco de las soluciones .....	322
2. Respecto del uso del vocablo "crisis" ...	326

## CAPÍTULO V

## LA DECLARACIÓN DE QUIEBRA

Integración a cargo del Dr.

MARCELO GEBHARDT

§ 31. La iniciativa para la declaración. Generalidades. Remisión .....	331
[Integración] .....	333
§ 32. El pedido del deudor .....	334
[Integración] .....	337
§ 33. El recurso del acreedor .....	340
[Integración] .....	343
§ 34. La instancia del ministerio público .....	347
[Integración] .....	349
§ 35. La iniciativa de oficio .....	350
§ 36. La competencia para la declaración de quiebra .....	354
1. Cuestiones procesales generales .....	354
[Integración] .....	358
2. La regulación de la competencia y los conflictos ...	360
3. Las relaciones entre el juez italiano y juez extranjero	363
[Integración] .....	367
4. La sede principal de la empresa .....	371
[Integración] .....	374
§ 37. El procedimiento para la declaración de quiebra. La instrucción .....	375
1. Generalidades .....	375
[Integración] .....	377
2. La comparecencia del deudor .....	378
[Integración] .....	383
3. La confesión del deudor .....	385
[Integración] .....	385
4. Los otros medios de prueba. La evaluación. La naturaleza de la instrucción .....	386
[Integración] .....	387
5. Continuación. Los otros medios de prueba. Enumeración. ....	389
6. La prueba del crédito .....	390
[Integración] .....	391

§ 38. La sentencia declaratoria de quiebra .....	392
1. La naturaleza jurídica .....	392
2. El contenido. El "status" de fallido. El título ejecutivo .....	394
[Integración] .....	397
3. Los efectos. La sentencia formal y la sentencia sustancial .....	399
4. La ejecutividad .....	401
[Integración] .....	403
5. Inicio de los efectos .....	403
[Integración] .....	405
6. El régimen formal y las disposiciones .....	406
7. En particular, la orden de captura .....	407
[Integración] .....	409
8. En particular, la motivación .....	410
9. En particular, la publicidad .....	410
[Integración] .....	411
10. La regulación de las costas procesales .....	413
§ 39. El sistema de impugnación de la sentencia declaratoria de quiebra. Generalidades .....	413
[Integración] .....	416
§ 40. Los problemas de la instauración y del desarrollo del juicio de oposición a la sentencia declaratoria de quiebra .....	417
1. La forma, los contradictorios y la competencia .....	417
2. Los términos .....	419
3. La legitimación .....	421
[Integración] .....	424
4. Los motivos .....	426
[Integración] .....	428
5. El tratamiento y la instrucción .....	430
[Integración] .....	434
6. La intervención .....	434
§ 41. La decisión sobre la oposición a la declaración de quiebra y sus consecuencias .....	435
1. La confirmación .....	435
2. La revocación .....	436
3. La publicidad y la impugnación .....	437
4. Los efectos de la revocación .....	439
5. La responsabilidad por las costas y los daños de la quiebra revocada .....	443

§ 42. El rechazo de la demanda de quiebra .....	448
1. El decreto de rechazo .....	448
2. La impugnación del decreto de rechazo .....	449
3. Las responsabilidades consiguientes al rechazo .....	451
§ 43. El empresario que ha cesado o se ha retirado. El empresario difunto. La muerte del fallido .....	452
1. Generalidades .....	452
2. El empresario que ha cesado en el ejercicio de la empresa .....	452
3. El empresario difunto .....	455
4. La muerte del fallido .....	457

## CAPÍTULO VI

## LOS ÓRGANOS DEL PROCESO DE QUIEBRA

Integración a cargo de la Dra.  
DIANA FARHI DE MONTALBÁN

§ 44. Los órganos del proceso de quiebra en general. El oficio de la quiebra .....	459
[Integración] .....	461
§ 45. El tribunal de la quiebra .....	466
1. Generalidades .....	466
2. El tribunal falencial y los otros órganos .....	467
3. Los proveídos del tribunal de acuerdo al art. 23 .....	469
4. El alcance de la "vis adtractiva" de acuerdo al art. 24 .....	470
§ 46. El juez delegado .....	473
1. Generalidades .....	473
2. El juez delegado y los otros órganos .....	474
3. La repartición de las funciones del juez delegado .....	475
4. Las funciones específicas del juez delegado indicadas por el artículo 25 .....	476
5. En particular, la autorización a estar en juicio .....	478
6. La forma y la impugnabilidad de los proveídos del juez delegado .....	482
[Integración] .....	490
§ 1. El juez de la quiebra .....	490
§ 2. El Tribunal de Apelación .....	496
§ 3. El Ministerio Público .....	497

§ 47. El síndico, .....	497
1. Generalidades .....	497
2. La distribución de las funciones del síndico .....	502
3. La forma y la inimpugnabilidad de los actos del síndico .....	504
4. La legitimación procesal del síndico .....	505
5. La intransmisibilidad de las funciones del síndico .....	506
6. La relación y los llamados informes mensuales ...	507
7. El depósito de las sumas cobradas .....	509
8. La llamada integración de los poderes del síndico y la llamada capacidad comercial de éste .....	509
9. El cumplimiento de los deberes del síndico .....	514
10. La remoción del síndico .....	515
11. La responsabilidad del síndico .....	518
12. La retribución del síndico .....	520
[Integración] .....	526
§ 1. Generalidades .....	526
§ 2. Designación .....	530
§ 3. Indelegabilidad de funciones .....	534
§ 4. Inhabilidades .....	536
§ 5. Funciones .....	537
§ 6. La relación síndico-juez .....	541
§ 7. La retribución del síndico .....	542
§ 8. Conclusión de la tarea del síndico .....	548
§ 48. El comité de acreedores .....	554
[Integración] Otros funcionarios del concurso .....	556
§ 49. La estabilidad intra, extra y ultrafalencial de los proveídos y de los actos de los órganos de la quiebra .....	558
[Integración] .....	564
APÉNDICE .....	565