

DANIEL ROQUE VÍTOLO



**ACUERDOS  
PREVENTIVOS  
ABUSIVOS O  
EN FRAUDE  
A LA LEY**

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	122.581
Ubicación	D 2983

**RUBINZAL - CULZONI EDITORES**

Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Benos Aires  
Salta 3464 - Tel. (0342) 455-5520 - S3000CMV Santa Fe



## ÍNDICE SUMARIO ✓

I. El abuso del derecho en la utilización de los instrumentos concursales. ✓	9
II. El abuso del derecho como instituto jurídico.	11
III. El abuso del derecho en el marco del régimen legal argentino ✓	14
IV. El fraude a la ley ✓	19
V. Ética de los negocios, buena fe, moral, cumplimiento de la ley y el mundo de los negocios.	22
VI. La resistencia al abuso y a los fraudes en materia concursal...	27
1. Rosas y la crisis económica de su época.	28
2. La otra cara de la crisis y Valentín Alsina	29
3. La norma en el Código de Comercio	29
4. La reforma de 1889.	30
5. La ley 4156	30
6. Las leyes posteriores	31
VII. El problema de la “propuesta”, su contenido y el momento de su consideración	31
VIII. Las leyes 25.563, 25.589, la eliminación del límite “tasado” y la derivación del control judicial al momento de la homologación del “acuerdo”	33
IX. El derecho de propiedad, su restricción, los procedimientos concursales preventivos y los límites del instituto.	36
1. La oficiosidad.	37
2. La universalidad.	37
3. La colectividad.	38
4. La igualdad.	39

5. Los acreedores .....	41
6. La restricción del derecho de propiedad en el régimen concursal preventivo .....	47
7. Los límites a la restricción .....	54
X. El concepto de "confiscatoriedad" y el límite a la privación de la propiedad .....	55
1. El Derecho Fiscal y su contribución a la construcción dinámica del principio de no confiscatoriedad .....	56
2. La posible proyección del principio de no confiscatoriedad fiscal al ámbito concursal .....	62
XI. El límite tasado histórico para la privación patrimonial parcial del crédito de los acreedores en los procesos concursales .....	65
1. La ley 4156 .....	65
2. La ley 11.719 .....	65
3. La crítica de Yadarola .....	67
4. La oposición de Cámara .....	69
5. La ley 19.551 .....	69
6. La ley 24.522 .....	70
7. La desaparición del límite de quita tasado para la propuesta de acuerdo preventivo .....	72
8. La ley 25.563 .....	73
XII. Contenido de las normas dispositivas de la Ley 25.561 de Emergencia Económica .....	76
1. Las normas complementarias .....	82
XIII. La Ley 25.563 de Emergencia Productiva y Crediticia .....	83
XIV. El regreso parcial a la ley 24.522 y las reformas introducidas por la ley 25.589 .....	99
1. Los aspectos positivos de la reforma .....	100
2. Los aspectos negativos de la reforma .....	108
XV. Marco en el cual se derogó el mínimo del 40% para la formulación de la propuesta de pago .....	112
XVI. La situación del acreedor que no prestó su consentimiento con la propuesta que conforma finalmente el acuerdo preventivo .....	113
1. Teoría de la voluntad forzada .....	114

2. Teoría de la voluntad presunta .....	115
3. Teoría de la representación legal de la minoría .....	116
4. La teoría procesal de Pothier .....	116
5. La teoría procesal de Schultze .....	116
6. La teoría procesal de Bravard-Veyrières .....	117
7. La teoría procesal mixta de Kohler .....	117
8. La teoría procesal de Bolaffio .....	118
9. La teoría de la obligación legal .....	119
10. El concordato como "contrato" en la visión de Rocco ....	120
11. Otras teorías .....	122
12. El concordato preventivo en la ley 4156 .....	122
13. El concordato preventivo en la ley 11.719 .....	123
14. El concordato en la ley 19.551 .....	124
15. El acuerdo preventivo judicial en la ley 24.522 .....	126
15.1. Eliminación de la junta de acreedores .....	126
15.2. Incorporación del instituto de la "novación concursal" .....	128
15.3. El comité de acreedores .....	132
15.4. La posibilidad de conformar categorías de acreedores .....	133
15.5. Hacia una nueva concepción respecto de la naturaleza del acuerdo preventivo .....	135
16. Nuestra tesis sobre la naturaleza del acuerdo preventivo judicial .....	138
16.1. Es un instituto concursal .....	139
16.2. Es típico .....	140
16.3. Es de origen legal .....	142
16.4. Es de conformación compleja .....	143
16.5. Produce la reconfiguración del pasivo .....	151
16.6. Reestructura definitivamente las obligaciones comprendidas en el acuerdo .....	153
16.7. Mantiene un régimen de desapoderamiento atenuado .....	153
16.8. El juez tiene facultades extraordinarias - <i>cramdown power</i> - para homologar .....	154
16.9. Conclusión .....	155

17. Las facultades homologatorias del juez en la ley 24.522 y la reforma introducida por la ley 25.569 .....	155
18. El llamado <i>cramdown power</i> .....	162
19. La imposibilidad homologatoria bajo el régimen de <i>cramdown power</i> .....	166
20. Los criterios utilizados por la doctrina y la jurisprudencia para la caracterización de los acuerdos abusivos –mal llamados “propuestas abusivas”– .....	168
XVII. La aplicación de criterios de no confiscatoriedad para evaluar la configuración del abuso respecto del acreedor que no prestó conformidad con el acuerdo .....	169
XVIII. El régimen legal actual .....	178
XIX. El abuso del deudor en los acuerdos preventivos extrajudiciales (APE) .....	180
1. Ausencia de control de incorporación en la ley 25.589 .....	182
2. Ausencia del principio de igualdad en la ley 25.589 .....	185
3. Efectos de la presentación del pedido de homologación judicial del acuerdo en las leyes 25.589 y 26.086 .....	193
3.1. El régimen de la ley 25.589 .....	193
3.2. El régimen en la ley 26.086 .....	195
3.3. ¿Cómo queda la cuestión luego de ambas leyes? .....	195
4. Efectos del acuerdo preventivo extrajudicial homologado en el régimen de la ley 25.589 .....	197
5. Los efectos del acuerdo extrajudicial homologado y la violación del derecho de defensa en juicio y al debido proceso en la ley 25.589 .....	200
5.1. Juicio previo .....	201
5.2. Intervención del juez natural .....	202
5.3. Inviolabilidad de la defensa en juicio .....	203
6. La necesaria rigurosidad en el análisis del acuerdo en caso de acuerdos preventivos extrajudiciales .....	204

XX. Algunos casos jurisprudenciales significativos sobre los acuerdos preventivos –judiciales y extrajudiciales– abusivos o en fraude a la ley .....	207
1. El abuso y el fraude en acuerdos preventivos judiciales .....	207
1.1. El <i>leading case</i> “Línea Vanguard” y la violación del estándar legal .....	207
1.2. Confrontación con la alternativa en caso de quiebra y con la conducta del Estado .....	210
1.3. Análisis de otros aspectos relevantes frente a la exigüidad del contenido económico de la propuesta de acuerdo .....	212
1.4. Espera sin intereses .....	217
1.5. Impugnación del acuerdo preventivo por abuso y fraude en ocultación de activos .....	221
1.6. Alcance de la impugnación por fraude .....	222
1.7. El acuerdo abusivo y la Corte Suprema de Justicia .....	222
1.8. Acuerdo impuesto con abuso del derecho .....	223
1.9. Abuso y razonabilidad: ¿dos caras de la misma moneda? .....	225
1.10. La cuestión de la mejora del acuerdo .....	232
1.11. Abuso en el caso concreto .....	233
1.12. Actos de ocultación de activos conocidos por los acreedores .....	235
1.13. Vulneración del orden público económico y la protección del crédito .....	236
1.14. Quita excesiva relacionada con otras circunstancias .....	239
1.15. Utilización de personas relacionadas para imponer quitas exageradas .....	245
1.16. Rechazo de la solicitud de homologación aun cuando el acuerdo no hubiera sido impugnado .....	249
2. Abusos en acuerdos preventivos extrajudiciales .....	253
2.1. Quita desmesurada y discriminatoria e insuficiente consenso real .....	253

2.2. Ciertos condicionamientos respecto de la efectividad del acuerdo .....	256
2.3. Acuerdo sujeto a condición resolutoria frente al régimen de oferta pública y afectación de derechos de terceros.....	259
2.4. Abuso del proceso y exageración del pasivo .....	262
2.5. Admisión de quita exorbitante .....	269
2.6. Multicanal.....	274
2.7. Aspectos vinculados a la fórmula para el cómputo de mayorías en el caso de obligacionistas .....	276
2.7.1. La Corte se pronunció .....	282
XXI. Las vías de solución respecto del acuerdo abusivo .....	283
1. Denegación de la homologación y obrar en consecuencia .....	287
2. Otorgamiento de un plazo adicional al deudor para modificar la propuesta .....	289
3. Modificación del acuerdo por parte del juez de oficio .....	291
4. Nuestra posición: "El otorgamiento de un plazo para adecuar la propuesta sólo respecto de los acreedores que no prestaron conformidad con el acuerdo" .....	291
XXII. Nuestra tesis sobre los acuerdos abusivos o en fraude a la ley .....	293
XXIII. Acuerdos abusivos por sustitución concursal .....	295
1. El instituto de la sustitución concursal en el Derecho Comparado .....	298
2. El pago por subrogación –o pago con subrogación– como modalidad de pago.....	303
3. La cesión de créditos y la sucesión a título individual .....	306
4. Diferencias entre el pago por subrogación y la cesión de créditos .....	309
5. Diferencias entre la cesión de créditos y la novación subjetiva.....	310
6. Los efectos del proceso concursal y de la insinuación de acreedores y créditos en el pasivo del deudor durante el mismo .....	311

XXIV. La exclusión del acreedor en la base de cálculo y del cómputo en la doble mayoría .....	317
XXV. La cesión de créditos y el pago por subrogación en los concursos en la jurisprudencia nacional .....	320
1. El fallo "Telenta" .....	321
2. El fallo "Torres-Abdala" .....	322
3. El fallo "Abran" .....	323
4. El fallo "Kossevich" .....	324
5. Los casos "Pascale" y "Laquis" .....	325
6. El caso "Invermar" .....	327
7. El caso "Solares de Montes de Oca" .....	330
8. El fallo "Apartime" .....	334
9. Otros casos .....	336
XXVI. ¿La sustitución concursal como necesidad operativa? .....	339
XXVII. Nuestra tesis sobre el régimen aplicable a los casos de sustitución concursal .....	344
1. Pago por subrogación antes de presentada la solicitud de verificación de crédito .....	344
2. Cesión de créditos anterior a la presentación de solicitud de verificación de crédito .....	345
3. Pago por subrogación luego de presentada la solicitud de verificación de créditos .....	345
4. Cesión de créditos luego de presentada la solicitud de verificación .....	346
5. Supuestos de verificación tardía .....	346
6. Supuestos acaecidos durante la tramitación de un incidente de revisión .....	347
7. Incorporación de los subrogantes al proceso antes del vencimiento del período de exclusividad .....	347