

MARIO G. BACIGALUP VÉRTIZ

Contratos de crédito

La función económica como criterio unificador
Formación de los tipos. El “sistema”
Capital y renta o interés
Análisis de la tendencia jurisprudencial



EDITORIAL ASTREA
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2014

ÍNDICE GENERAL

<i>Prefacio</i>	V
-----------------------	---

CAPÍTULO PRIMERO

CONSIDERACIONES PRELIMINARES

A) EL PAPEL DE LOS CONCEPTOS EN LA TEORÍA JURÍDICA

§ 1. Antecedentes	1
§ 2. Aplicaciones de los conceptos y el rol de las clasificaciones	2

B) EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL PROBLEMA DEL INTERÉS

§ 3. Interés en la reseña	3
§ 4. La Antigüedad	3
§ 5. La Edad Media	5
§ 6. La Edad Moderna	11
§ 7. La Edad Contemporánea	15
§ 8. El régimen de los intereses en el derecho argentino	18
a) Código Civil. Postura de Vélez Sársfield sobre la libertad de tasas	18
b) Fundamento para la reducción de intereses en la jurisprudencia y doctrina	18
c) Límites judiciales a los intereses pactados. Hasta la convertibilidad	24

d) Límites judiciales a los intereses pactados. De la convertibilidad a la "pesificación"	25
e) Límites judiciales a los intereses pactados en sentencias posteriores a la "pesificación"	26
f) La reducción de los intereses pactados en los proyectos de reforma del Código Civil	26
g) Los intereses moratorios	30
h) El régimen del anatocismo	35
i) Los intereses en el Código de Comercio	37
j) Reformas del Proyecto de Código Civil y Comercial de 2012 al régimen de intereses	38

CAPÍTULO II

CONTRATOS GENERADORES DE RELACIONES DE CRÉDITO

A) FRAGMENTACIÓN DE LOS MECANISMOS DE GENERACIÓN DEL CRÉDITO

§ 9. Enfoque económico. El interés "contractual" y el interés "originario"	45
§ 10. La estructuración jurídica de las figuras	48

B) MUTUO O PRÉSTAMO DE DINERO

§ 11. Orígenes del mutuo	49
§ 12. El préstamo a la gruesa	53
§ 13. La apertura de crédito	55
§ 14. Modalidades del mutuo. La emisión de documentos ...	56
§ 15. El mutuo en el Proyecto 2012	57

C) CONTRATO DE SOCIEDAD

§ 16. La sociedad en Roma	61
§ 17. El ejercicio del comercio bajo un nombre colectivo (la solidaridad)	65
a) Orígenes de la solidaridad en las sociedades	69

b) Requisitos para el nacimiento de la solidaridad (la razón social)	78
c) Fuentes de la representatividad del gestor	84
d) La sociedad colectiva moderna	84
§ 18. Las sociedades como "entes" titulares de aportes y deudas	85
§ 19. Participación en el negocio de otro sin responsabilidad (como negocio oculto)	92
a) La "commenda"	92
b) La participación en la ordenanza de 1673	94
§ 20. Limitación de responsabilidad. Participación en el negocio de un comerciante (negocio ostensible)	97
a) La sociedad en comandita en la ordenanza de 1673	98
b) La razón social y la publicidad en la comandita	102
c) La comandita en el "common law"	104
§ 21. Inscripción en un registro	104
§ 22. La divisibilidad de las participaciones sociales (las acciones)	107
§ 23. La autorización estatal (para el otorgamiento de privilegios)	109
a) Las compañías colonizadoras	110
b) La sociedad anónima en el Código de Comercio francés	114
c) La sociedad anónima en el derecho angloamericano	117
§ 24. La forma "corporativa"	118
§ 25. La corporación "privada"	121
a) Un primer antecedente. La sociedad en comandita por acciones	121
b) La sociedad de responsabilidad limitada en Europa	122
c) Antecedentes angloamericanos	123
§ 26. Ciertos acuerdos societarios entre sociedades ("joint ventures")	125
a) El problema de la regla "ultra vires"	126
b) El "joint venture" en el derecho estadounidense ...	127
c) La cuestión en nuestro derecho	128
§ 27. La sociedad en el Proyecto 2012	132

D) CONTRATO DE COMPRAVENTA

§ 28. Antecedentes	135
§ 29. La compraventa a plazo o crédito	136

X	INDICE GENERAL	
§ 30.	La cláusula de recompra o retroventa	138
§ 31.	Pacto reipersecutorio en la compraventa de cosas muebles a plazo (leasing)	143
§ 32.	Las compraventas de derechos creditorios	150
§ 33.	Obtención de otros efectos "financieros" mediante la compraventa	162
§ 34.	La compraventa en el Proyecto 2012	163

E) OTROS CONTRATOS

§ 35.	Obligaciones financieras derivadas de otros contratos ..	165
§ 36.	El depósito irregular	165
§ 37.	El depósito irregular en el Proyecto 2012	169

CAPÍTULO III

DELIMITACIÓN DEL NUEVO CONCEPTO

§ 38.	Ubicación. Plano en el que se insertará	173
-------	-----------------------------------------------	-----

A) EL SISTEMA DE LOS CONTRATOS DE CRÉDITO

§ 39.	Recomendación al lector sobre este apartado	174
§ 40.	Las definiciones de los contratos clásicos	174
§ 41.	El concepto de sistematicidad de los sistemas normativos	174
§ 42.	Las definiciones como casos genéricos	178
§ 43.	Las definiciones de los contratos consensuales y el concepto de sistematicidad	182
	a) La clasificación según los romanos	182
	b) Evolución de los contratos consensuales y las obligaciones financieras	185
§ 44.	Los contratos reales y su sistematicidad	186
	a) Los contratos reales según los romanos	186
	b) Otras obligaciones financieras generadas por contratos reales	188
§ 45.	Los contratos parciarios (sociedad) y su sistematicidad	191
	a) Evolución de los contratos parciarios	191

	INDICE GENERAL	XI
	b) La regulación actual de las sociedades en nuestro país	192
§ 46.	Problemas sistemáticos en la evolución de las figuras contractuales	196
	a) Recursos técnicos	197
	b) Relevancia o irrelevancia de las propiedades	198
	c) Falta de univocidad de los criterios de formación de las clases	199
	d) Consecuencias relativas a los contratos parciarios	201
	e) Consecuencias no sistemáticas	202
	f) Conclusión	202

B) CRITERIOS CLASIFICATORIOS DE LAS OBLIGACIONES

§ 47.	Criterios usuales jurídico-formales	204
§ 48.	Criterio económico. "Obligaciones de valor". "Obligaciones de dinero"	207
§ 49.	Origen de la plausibilidad del criterio. Un escape al nominalismo	208
§ 50.	¿Subsiste interés en la distinción?	208

C) NUEVO CRITERIO CLASIFICATORIO

§ 51.	Necesidad	208
§ 52.	Ámbito y función del concepto obligaciones financieras	211

CAPÍTULO IV

VISIÓN DEL CRÉDITO SEGÚN EL NUEVO CONCEPTO

A) DISTINCIONES ENTRE LA PRESTACIÓN "PRESENTE" Y LA "FUTURA"

§ 53.	La prestación presente	213
§ 54.	La prestación futura	215

B) EL CAPITAL

§ 55.	Prestaciones con aptitud para funcionar como "capital"	216
§ 56.	Acepciones diversas del concepto de "capital"	217
§ 57.	Registración contable del "capital social"	218
§ 58.	Registración contable de los contratos de cesión de "capital" (sentido económico)	220
§ 59.	El enfoque financiero y las acepciones de "capital"	222
§ 60.	Origen del concepto técnico-jurídico de "capital social"	224
	a) La equidad en los aportes	224
	b) Valuación del riesgo en la concesión de crédito	226
	c) Cuestiones relacionadas con el capital social y el valor nominal	227
	d) La distribución de "dividendos"	232
§ 61.	Función actual del concepto de "capital social"	238
	a) Evolución en la práctica de los negocios societarios	238
	b) Evolución del derecho estadounidense en materia de distribución de dividendos	243
	c) Evolución en nuestro derecho	245
§ 62.	Financiadores "dueños" y "no-dueños"	246
§ 63.	La financiación de la empresa y la infracapitalización ..	251
§ 64.	Financiación de la empresa. Deuda "versus" capital. El "apalancamiento"	256

C) LA RENTA O INTERÉS

§ 65.	El fenómeno de la renta bajo sus distintas formas jurídicas	265
§ 66.	Hacia una visión integral del fenómeno de la renta	266
§ 67.	El concepto de interés "puro"	267
§ 68.	Homogeneización de los mecanismos matemático-financieros	272
	a) Tasas activas y pasivas	273
	b) Tasas "adelantadas" y "vencidas"	281
	c) Capitalización de intereses	285
	d) El concepto de "tasa efectiva"	293
	e) Los problemas matemáticos del interés y las formas jurídicas de la renta	295

§ 69.	Los criterios jurisprudenciales relativos a la usura	296
	a) Fundamentación de la cuantificación de los límites a las tasas pactadas	296
	b) Ausencia de consideración del riesgo crediticio individual	298
	c) Imposibilidad de inferir un patrón común para las pautas cuantitativas	298
	d) Límites a la tasa de interés y la relación jurídica generadora de tales intereses	301
	e) La "homogeneidad" en la comparación entre distintas "tasas" de interés	302
	f) Diferenciación del tope respecto de los punitivos	302
	g) Facultades judiciales para reducir tasas legales	303
	h) La política judicial sobre el anatocismo	305
§ 70.	La jurisprudencia sobre la usura frente a la economía y la moral	309
	a) Criterios de justicia aplicados por la jurisprudencia sobre la usura	309
	b) Criterios externos para fundamentar decisiones. Aporte del análisis económico del derecho	319
	c) Otros criterios externos de justificación de soluciones	330
	d) Causas de la elevación de las tasas de interés	333
	e) La política judicial de reducción de tasas frente a los criterios "externos" de justicia	351
	f) La política judicial de reducción de tasas en operaciones a tasa fija	351
	g) La política judicial de reducción de tasas en operaciones a tasa variable	367
	h) Oportunismo contractual, riesgo moral y traslación de costos	385
§ 71.	Conclusiones	396

APÉNDICE

A)	Carta de la Compañía Holandesa de Indias Occidentales de 1621	405
B)	Jurisprudencia sobre límites a las tasas de interés entre la convertibilidad y la pesificación	417
	1) Casos de obligaciones de dinero en general, convenidas en pesos	417
	2) Caso de obligaciones de contratos de mutuo con entidades financieras, en pesos	419

3) Caso de obligaciones de contratos de mutuo entre particulares, en pesos	422
4) Casos de obligaciones emergentes de "descubiertos en cuenta corriente bancaria" con entidades financieras (en pesos)	422
5) Caso sobre penas por incumplimiento de obligaciones en contratos de locación de cosas entre particulares	425
6) Casos sobre penas para el incumplimiento de obligaciones en contratos de locación de servicios entre particulares	425
7) Casos sobre penas por incumplimiento de obligaciones en reglamentos de propiedad horizontal (expensas comunes)	426
8) Caso de obligaciones en contrato de mutuo con entidad financiera, en dólares	427
9) Casos de obligaciones en contrato de compraventa en dólares, entre particulares	428
10) Casos sobre facultad judicial de modificar intereses establecidos en disposiciones legales (falta de pago de obligaciones fiscales)	429
C) Jurisprudencia sobre límites a las tasas de interés posterior a la pesificación	431
1) Caso de obligaciones de dinero en dólares luego de la ley 25.561	431
2) Caso de obligaciones de dinero en general, convenidas en pesos	432
3) Caso de contrato de mutuo entre particulares, en pesos	433
4) Caso de contratos de mutuo con entidades financieras, en pesos	434
5) Casos de obligaciones emergentes de "descubiertos en cuenta corriente bancaria" con entidades financieras (en pesos)	435
6) Casos de contratos de mutuo en dólares (particulares) con garantía hipotecaria	435
7) Casos de contratos de mutuo en dólares (garantía hipotecaria) con entidades financieras	439
8) Casos de obligaciones en pagarés en dólares (circulación entre particulares)	440
9) Caso de obligaciones en pagarés en dólares a favor de entidades financieras	441
10) Caso de obligaciones en contratos de compraventa en dólares (particulares)	442

11) Casos de punitorios pactados en reglamentos de propiedad horizontal	442
12) Casos de punitorios pactados en contratos de locación de cosas en dólares	443
13) Caso de punitorios pactados en contratos de locación de cosas en pesos	444
14) Casos sobre facultad judicial de modificar intereses establecidos en disposiciones legales (falta de pago de obligaciones fiscales posteriores a la pesificación)	444
<i>Bibliografía</i>	449