

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 |