

DARÍO J. GRAZIABILE

# DERECHO CONCURSAL EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

## COLABORADORES

AUGUSTO H. L. ARDUINO - SEBASTIÁN ARRUIZ  
MARIO A. ARRUIZ - MARCELO G. BARREIRO  
GABRIELA F. BOQUIN - CLAUDIO A. CASADÍO MARTÍNEZ  
ARIEL G. DASSO - NICOLÁS J. DI LELLA - PABLO D. FRICK  
JULIO C. GARCÍA VILLALONGA - MARIO D. HOLAND  
MARCELO L. PERCIAVALLE - SANTIAGO RAMOS  
ROBERTO S. REGGIARDO - CARLOS E. RIBERA  
GUILLERMO E. RIBICHINI - GUSTAVO J. SALVATORI REVIRIEGO  
EFRAÍN H. RICHARD - JORGE S. SICOLI  
DARÍO TROPEANO - J. MARCELO VILLOLDO

  
ERREIUS

# ÍNDICE

## Introducción

1. Antecedentes .....	1
2. Normas del Código Civil y Comercial relacionadas con el derecho concursal .....	3
2.1. Parte general.....	3
2.2. Relaciones de familia.....	9
2.3. Derechos personales .....	14
2.4. Transmisión de derechos .....	18
2.5. Disposiciones comunes .....	19

## Capítulo I

### Modificaciones al régimen subjetivo

I. Presupuesto subjetivo concursal .....	21
1. Introducción.....	21
2. La persona humana frente al concurso .....	24
2.1. Comerciante.....	25
2.2. Capacidad.....	27
2.3. Presentación concursal .....	29
2.4. Contabilidad.....	30
3. Las personas jurídicas frente al concurso .....	32
3.1. La sociedad anónima unipersonal .....	35
3.1.1. Régimen .....	35
3.1.2. Artículo 6, LCQ.....	37
3.2. El consorcio de propiedad horizontal .....	39
3.2.1. Cuestión en el régimen anterior.....	39

3.2.2. Interpretación actual.....	42
3.3. Simples asociaciones.....	46
3.4. Sociedades de la sección IV, LGS .....	47
4. Patrimonio del fallecido.....	49
5. Casos dudosos .....	52
5.1. Contratos de colaboración empresaria.....	52
5.2. Fideicomiso .....	54
6. Conclusión.....	56
II. Sociedades unipersonales .....	57
1. Los valores de la reforma en torno a la unipersonalidad societaria (antes y después de la sanción de la ley 26.994) .....	57
1.1. La sociedad unipersonal y la noción de patrimonio empresario .....	63
1.2. La unipersonalidad societaria en la Argentina: antecedentes extranjeros y nacionales .....	68
1.3. Regulación de la sociedad anónima unipersonal (SAU) .....	72
1.4. La SRL y la sociedad colectiva devenidas en unipersonales.....	76
2. Formas de concursamiento de la SU.....	83
2.1. Posibles cuestiones problemáticas en torno al concursamiento de las SU.....	84
2.1.1. Concurso en caso de agrupamiento.....	84
2.1.2. Concurso del garante .....	85
2.1.3. La verificación de créditos.....	86
2.1.4. La extensión de quiebra.....	87
2.1.5. Exclusiones de voto.....	89
2.1.6. Clausura por falta de activo .....	90
2.1.7. La interdicción e inhabilitación del socio único de la SU fallida .....	91
3. Conclusiones .....	93
III. El consorcio de copropietarios como sujeto concursal .....	95
1. Antecedentes .....	95
2. El consorcio de copropietarios frente a su nueva naturaleza jurídica .....	103

3. La concursabilidad del consorcio de copropietarios.....	107
3.1. Por qué se articula la procedencia del concurso preventivo.....	110
3.2. El acuerdo preventivo extrajudicial.....	112
3.3. El concurso preventivo.....	113
3.4. La quiebra y sus perplejidades .....	113

## Capítulo II

### Modificaciones al régimen patrimonial

I. Responsabilidad patrimonial.....	121
1. Introducción.....	121
2. El ejercicio del principio de responsabilidad patrimonial en los procesos individuales y colectivos...	124
3. El principio de responsabilidad patrimonial en el Código Civil.....	127
3.1. Patrimonio como prenda común de los acreedores..	127
3.2. Fundamentos del principio .....	128
4. Aplicación práctica.....	129
5. El principio de responsabilidad patrimonial en el Código Civil y Comercial .....	131
5.1. Regulación del principio de responsabilidad patrimonial.....	131
5.2. El principio de responsabilidad patrimonial y la ejecución individual .....	134
5.3. El principio de responsabilidad patrimonial y la ejecución colectiva .....	134
5.3.1. Patrimonial afectado al desapoderamiento concursal.....	137
5.3.2. Bienes inembargables .....	141
II. Régimen de protección de la vivienda .....	147
1. Introducción .....	147
2. Sistema del bien de familia.....	149
2.1. Tesis de Florit-Rossi. Exclusión de la quiebra .....	149
2.2. Tesis de Sajón .....	150
2.3. Tesis de Bouzat. Desafectación absoluta igualitaria...	150

2.4. Tesis de Kemelmajer de Carlucci. Desafectación parcial.....	151
2.5. Tesis de Truffat. Desafectación absoluta prioritaria ...	152
2.6. Posición de Graziabile y Di Lella.....	152
3. Sistema de la protección de la vivienda .....	153
3.1. Antecedentes.....	154
3.2. Ámbito internacional .....	157
3.3. Actualidad.....	159
3.4. Afectación.....	161
3.5. Efectos.....	162
4. Novedades del régimen legal actual .....	164
4.1. La valuación del bien.....	164
4.2. La inclusión de la figura del conviviente .....	166
5. Soluciones específicas del régimen actual.....	169
5.1. Alcance de la afectación .....	170
5.2. Saldo remanente. Subrogación real .....	173
5.2.1. Régimen del bien de familia .....	175
5.2.2. Régimen actual .....	177
5.2.3. Verdadera subrogación real.....	178
5.3. Desafectación e inoponibilidad.....	180
5.4. Legitimados para pedir la ejecución .....	181
5.4.1. Discusión en el régimen anterior.....	182
5.4.2. Situación actual .....	184
5.4.3. Crítica al antecedente jurisprudencial y a la previsión legal actual .....	187
5.5. Protección y gravamen.....	189
5.6. Honorarios.....	191
5.7. Sobre el derecho transitorio.....	192
5.8. Conclusión .....	192
III. Régimen patrimonial del matrimonio y de la unión convivencial .....	195
1. Introducción.....	195
2. Cuestiones con la aplicación del Código Civil .....	195
2.1. Tesis de Esparza .....	196
2.2. Tesis mayoritaria.....	197
3. Sistema del Código Civil y Comercial.....	200

3.1. Análisis normativo .....	200
3.2. Problema concursal.....	201
3.2.1. Las opciones en el matrimonio y la quiebra de uno de los cónyuges.....	202
3.2.2. Ausencia de opción: régimen residual de comunidad.....	202
3.2.3. Régimen de separación de bienes. Cambio de régimen .....	208
3.2.4. La vivienda familiar .....	209
3.2.5. Régimen de las uniones convivenciales .....	210
4. Conclusión.....	212
IV. Modificación al régimen contable .....	213
1. La contabilidad: utilidad y obligatoriedad .....	213
2. Modo de ser llevada la contabilidad .....	214
3. El comerciante, los sujetos concursales y la contabilidad..	215
4. La contabilidad y la cesación de pagos .....	216
5. La contabilidad y el artículo 11, LCQ.....	217
5.1. Estados contables.....	219
5.2. Los legajos de los acreedores .....	220
5.3. Los libros .....	221
6. Las investigaciones, el control del concursado durante el desampoderamiento atenuado, el pronto pago y los informes del artículo 14, LCQ.....	223
7. La contabilidad y el informe general del síndico .....	224
7.1. El libro Inventario.....	228
7.2. El libro Diario.....	228
7.3. Actos sujetos a autorización .....	229
8. Desampoderamiento de libros y documentos .....	231
9. Pérdida de legitimación del fallido y cobro de créditos por el síndico.....	232
10. La contabilidad en la etapa verifcatoria tempestiva, revisora y tardía.....	236
11. Colofón .....	237

Capítulo III	
Modificaciones al régimen obligacional	
I. Caducidad de los plazos en el concurso preventivo.....	239
1. Introducción.....	239
1.1. Normas concursales involucradas .....	240
1.2. Normas involucradas del Código Civil.....	240
1.3. Interpretación histórica .....	241
2. Distintas posiciones.....	243
2.1. Doctrina negativa y minoritaria .....	246
2.2. Doctrina positiva y mayoritaria.....	247
2.3. Aplicación del principio a los créditos con garantías reales .....	249
3. Código Civil y Comercial .....	251
3.1. Caducidad del plazo por quiebra .....	252
3.2. Disminución de seguridades para el cumplimiento, falta de constitución de garantías prometidas y los "otros supuestos relevantes" .....	252
3.3. Caducidad del plazo por "apertura del concurso" ....	253
3.4. Consecuencias prácticas de la aplicación del principio .....	254
3.4.1. Acreedores quirografarios.....	255
3.4.2. Créditos con garantías reales .....	256
3.5. El artículo 20, LCQ .....	257
4. Conclusión.....	258
II. Prescripción de las obligaciones tributarias .....	259
1. Introducción.....	259
2. Cuestiones previas .....	260
2.1. ¿Por qué una cuestión tributaria en una obra sobre derecho concursal? .....	260
2.2. ¿Las legislaturas locales, en ejercicio del poder tributario local, pueden establecer el plazo de prescripción de los tributos locales, apartándose del derecho común? .....	261
2.3. ¿Cuál es el plazo de prescripción de los tributos locales?.....	265

2.4. ¿La prescripción es un instituto de derecho procesal? .....	267
3. Código Civil y Comercial .....	277
3.1. ¿El nuevo código afirma y contradice –a un mismo tiempo– la tendencia a la reducción de los plazos de prescripción?.....	277
3.2. ¿Cuáles son los alcances de los agregados a los artículos 2532 y 2560, CCyC, por la Comisión Bicameral? .....	281
3.3. ¿Son constitucionales los artículos 2532 y 2560, CCyC, como quedaron redactados? .....	284
3.4. Conclusiones.....	288
III. Obligaciones en moneda extranjera .....	289
1. La obligación en moneda extranjera. Su categorización..	289
2. Régimen legal de las obligaciones en moneda extranjera .	294
3. Las obligaciones en moneda extranjera en el concurso preventivo .....	302
4. La verificación de créditos en moneda extranjera .....	310
5. La propuesta de acuerdo y las obligaciones en moneda extranjera .....	313
6. Las obligaciones en moneda extranjera en la quiebra ...	313
IV. Repercusión concursal del nuevo régimen de las obligaciones en moneda extranjera.....	316
1. Introducción.....	316
2. La repercusión en los concursos nuevos.....	318
3. La repercusión en los concursos en trámite .....	320
V. Propuesta de acuerdo preventivo .....	328
1. Aspectos generales .....	328
2. La propuesta de acuerdo preventivo .....	331
3. ¿Quién formula la propuesta de acuerdo preventivo? ...	333
3.1. El caso de las personas humanas .....	333
3.2. El caso de las personas jurídicas.....	335
3.2.1. Las sociedades (art. 148, inc. a, CCyC).....	335
3.2.2. Las asociaciones civiles, simples asociaciones y fundaciones (art. 148; incs. b c y d; CCyC) .....	339

3.2.3. Iglesias, confesiones, comunidades o entidades religiosas (art. 148, inc. e, CCyC)...	339
3.2.4. Mutuales y cooperativas (art. 148, incs. f y g, CCyC).....	339
3.2.5. El consorcio de propiedad horizontal (art. 148, inc. h, CCyC).....	340
4. Aproximaciones al llamado "orden público concursal".	341
5. El contenido de la propuesta de acuerdo.....	344
6. Las alternativas y el nuevo Código.....	345
6.1. Propuesta de pago por entrega de bienes.....	346
6.2. Constitución de sociedad con acreedores quirografarios en la que estos tengan la calidad de socios.....	347
6.3. Reorganización de la sociedad deudora.....	349
6.4. Administración de todos o parte de los bienes en interés de los acreedores.....	350
7. Otras cuestiones vinculadas con la propuesta de acuerdo.....	353
7.1. Las obligaciones en moneda extranjera.....	353
7.1.1. Aspectos generales.....	353
7.1.2. En el escenario concursal.....	356
7.2. Las propuestas "no homologables" y la llamada "acción preventiva".....	365
7.3. ¿Debe exigirse continuidad en los negocios a la hora de formular la propuesta? El aporte de la nueva legislación societaria.....	369
VI. Legalidad de la propuesta y del acuerdo en el concurso de sociedades y su homologación.....	371
1. Contenido temático.....	371
2. Sobre la legalidad formal de la propuesta.....	373
2.1. Órgano legitimado para formalizar la propuesta....	374
2.2. Existencia de un régimen de administración.....	378
2.2.1. Posición de Graziabile con el régimen anterior.....	378
2.2.2. Posición de Richard con el régimen anterior y el actual.....	382

2.3. Comité de control.....	391
2.4. Legitimados para expresar aprobación.....	396
2.5. El contenido de la propuesta en sí o aspectos económicos que se requiere a los acreedores.....	397
2.6. En resumen.....	397
3. La homologación de la propuesta.....	398
3.1. Normas imperativas.....	399
3.2. La función de garantía del capital social.....	401
3.3. La homologación, la profundidad de la crisis, abuso de derecho y fraude a la ley.....	408
VII. Novación concursal.....	416
1. Introducción.....	416
1.1. Nociones generales.....	419
1.2. Código Civil y Comercial y su impacto concursal...	422
2. Régimen concursal.....	424
2.1. Antecedentes.....	424
2.2. Régimen actual.....	427
2.3. Situación de los fiadores y codeudores solidarios ..	431
2.4. Situación del tercero hipotecante no deudor.....	435
2.5. Aplicación al acuerdo preventivo extrajudicial.....	438
3. Régimen del nuevo Código Civil y Comercial.....	440
4. Conclusión.....	442

## Capítulo IV

### Modificaciones al régimen contractual

I. Oponibilidad concursal del boleto de compraventa.....	443
1. Introducción.....	443
2. Recaudos legales.....	447
2.1. Buena fe.....	448
2.2. Pago del 25% del precio.....	449
2.3. Fecha cierta.....	451
2.4. Recaudos inexigibles.....	452
3. Cuestiones procesales.....	453
4. Escrituración.....	456

II. Liquidación del fideicomiso por insuficiencia patrimonial ...	459
1. Fideicomiso ordinario .....	459
1.1. Insuficiencia patrimonial según la ley 24.441 .....	459
1.1.1. Descripción de la solución de la ley 24.441 ...	459
1.1.2. La crítica a la ley 24.441 en materia de insuficiencia patrimonial del fideicomiso.....	468
1.1.3. Ideas para reformar la ley 24.441 .....	471
1.2. La insuficiencia patrimonial en el Código Civil y Comercial, ley 26.994 .....	472
1.3. Aspectos comunes del régimen derogado y el actual .....	478
2. Insuficiencia patrimonial en los fideicomisos financieros .....	482
2.1. Regulación en la ley 24.441 .....	482
2.2. Casos de "insuficiencia patrimonial" en los fideicomisos financieros .....	485
2.2.1. Caso "Bonesi" .....	485
2.2.2. Caso "Saturno" .....	494
2.3. Regulación en el Código Civil y Comercial .....	495
2.4. Otros aspectos comunes al régimen derogado y al impuesto con el Código Civil y Comercial.....	497

## Capítulo V

### Modificaciones al régimen de responsabilidad

I. Acciones de responsabilidad de los administradores según las normas del Código Civil y Comercial.....	499
1. Introducción.....	499
2. Normativa que rige la responsabilidad de los administradores sociales .....	502
3. Cambios que produjo la sanción del Código Civil y Comercial en el régimen de responsabilidad de administradores por daños producidos a terceros.....	504
3.1. Derogación del sistema dual de responsabilidad ...	504
3.2. Factores de atribución de responsabilidad. Simplificación de la definición de dolo.....	505

3.3. Nuevas acciones.....	509
3.4. Otras reforas a tener en cuenta.....	510
4. La acción de responsabilidad de los administradores por daños ocasionados a los accionistas o socios .....	517
5. Conclusiones .....	520
II. Acciones de responsabilidad de administradores en la ley societaria y en la ley concursal .....	522
1. Acciones de responsabilidad.....	522
2. Acción social de responsabilidad.....	522
3. Acción social ejercida por el accionista.....	523
4. Acción individual de responsabilidad .....	525
5. Acción de responsabilidad y quiebra.....	526
5.1. Acción societaria de responsabilidad en la quiebra..	526
5.2. Acción del artículo 173, primera parte, de la ley 24.522 contra los representantes .....	527
6. La culpa y el dolo en el nuevo Código .....	528
7. Acción de responsabilidad de representantes y terceros en la quiebra .....	530
8. Conclusiones .....	534
III. Modificaciones al régimen de acciones concursales y societarias de responsabilidad civil de administradores ....	536
1. Introducción .....	536
2. Responsabilidad civil de administradores .....	536
2.1. Elementos de responsabilidad civil.....	538
2.1.1. Daño.....	539
2.1.2. Antijuridicidad .....	541
2.1.3. Relación de causalidad .....	543
2.1.4. Factor de atribución .....	548
2.2. Daños punitivos.....	558
2.3. Prescripción .....	563
2.4. Acción preventiva .....	564
3. Conclusiones .....	565
IV. Responsabilidad concursal de los administradores.....	568
I. Introducción.....	568
2. Evolución del factor de atribución en la acción de responsabilidad concursal .....	569

3. El artículo 1724 del nuevo Código Civil y Comercial.....	578
4. ¿Prioridad del artículo 160, CCyC, sobre el 173, LCQ.....	579
5. La acción preventiva del artículo 1711, Código Civil y Comercial: ¿de la reparación del daño causado por los administradores a su evitación o cesación?.....	581
6. El artículo 159, Código Civil y Comercial, y la prevención del riesgo de conflictos de intereses.....	589

## Capítulo VI

### Modificaciones al régimen de privilegios

I. Privilegios.....	593
Primera parte. Generalidades.....	593
1. Introducción.....	593
2. Principios sobre privilegios concursales.....	596
3. Créditos prededucibles.....	599
3.1. Gastos de justicia.....	600
3.1.1. Código Civil.....	600
3.1.2. Código Civil y Comercial.....	601
3.2. Gastos de conservación y justicia.....	603
3.3. Reserva de gastos.....	603
Segunda parte. Privilegios especiales.....	604
1. Introducción.....	604
2. Privilegios especiales en el Código Civil y Comercial y en la ley 24.522.....	605
2.1. Gastos de construcción, mejora y conservación.....	607
2.2. Créditos laborales.....	610
2.3. Créditos fiscales.....	612
2.4. Derecho de retención.....	613
2.5. Garantías reales.....	614
2.6. Privilegios estipulados por leyes especiales.....	616
3. Régimen de los privilegios especiales.....	617
3.1. Extensión de los privilegios especiales.....	617
3.2. Rango de los privilegios especiales.....	619
3.3. Garantías reales.....	620
3.3.1. Derecho de retención.....	623

3.3.2. Créditos previstos en leyes especiales.....	623
3.3.3. Código Civil y Comercial.....	623
Tercera parte. Privilegios generales.....	627
1. Introducción.....	627
1.1. Aplicación según el Código Civil.....	628
1.2. Código Civil y Comercial.....	629
2. Proceso sucesorio.....	630
2.1. Posiciones bajo el régimen del Código Civil.....	631
2.2. Situación en el régimen del Código Civil y Comercial.....	634