

NALLAR - DE ARRASCAETA

ACCIÓN DE CLASE

TUTELA DE LOS DERECHOS
DE INCIDENCIA COLECTIVA:
DIFUSOS E INDIVIDUALES HOMOGÉNEOS

LA DOCTRINA DE LA CORTE SUPREMA,
LA LEY DE DEFENSA DEL CONSUMIDOR
Y EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN



CATHEDRA
J U R I D I C A

Índice

Prólogo.....	XIX
--------------	-----

Introducción

Hacia una reforma del derecho procesal	1
--	---

Parte I

Historia y actualidad de la acción de clase en el Derecho comparado

Capítulo I

Antecedentes históricos de la acción de clase

1. Orígenes de los procesos colectivos	17
2. El <i>bill of peace</i> inglés	19
3. Las <i>equity rules</i> de Estados Unidos.....	21

Capítulo II

Actualidad de la acción de clase en el Derecho comparado

1. Inglaterra: la Regla 19.6 de las Reglas de Procedimiento Civil	25
2. Estados Unidos: la Regla 23 de las Reglas Federales de Procedimiento Civil	26
3. Canadá: la Ley de Procedimientos de Clase de Ontario.....	29
4. Francia: la ley Hamon.....	32

5. Italia: el Código del Consumo	33
6. España: la Ley de Enjuiciamiento Civil.....	34
7. Australia: la Ley de la Corte Federal	39
8. Brasil: el Código de Defensa del Consumidor.....	40
9. El sistema iberoamericano	42

Capítulo III

El sistema estadounidense: la Regla 23

1. Introducción	51
2. Requisitos previos de procedencia de la acción de clase: Regla 23 (a)	52
2.1. Numerosity	52
2.2. <i>Commonality</i>	53
2.3. <i>Typicality</i>	55
2.4. Adequacy of representation	55
2.4.1. Conflictos entre los miembros de la clase	56
2.4.2. Conflictos entre los miembros de la clase y el representante.....	56
2.4.3. Conflictos entre los miembros de la clase y los abogados	60
2.5. Conclusión.....	63
3. Las categorías de acción de clase: Regla 23 (b)	65
3.1. Primera categoría. Regla 23 (b) (1).....	66
3.2. Segunda categoría. Regla 23 (b) (2).....	67
3.3. Tercera categoría. Regla 23 (b) (3).....	69
3.3.1. <i>Predominance</i>	70
3.3.2. <i>Superiority</i>	70
4. El procedimiento.....	72
4.1. La certificación de la clase: Regla 23 (c) (1).....	72
4.2. La notificación a los miembros ausentes de la clase: Regla 23 (c) (2) y (d) (2).....	75
4.2.1. La notificación en la acción de clase de daños.....	76
4.2.2. La notificación en la primera y segunda categoría...	79
4.3. El derecho al opt out	80
4.4. La intervención.....	81
4.5. Facultades de dirección del proceso: Regla 23 (d).....	82
5. Transacción: Regla 23 (e)	82
6. Efectos de la sentencia	86

6.1. Principio general	86
6.2. Casos futuros	90
7. Casos abstractos	91
8. La acción de clase pasiva	92

Capítulo IV

El sistema iberoamericano: el Código Modelo de Procesos Colectivos para Iberoamérica

1. Introducción	93
2. Disposiciones generales	95
2.1. Ámbito de aplicación	95
2.2. Requisitos	97
2.3. Legitimación activa	98
3. Los proveimientos jurisdiccionales.....	100
3.1. Tutela jurisdiccional anticipada.....	100
3.2. Obligaciones de hacer y de no hacer y de dar	101
3.3. Destino de la indemnización	102
4. Los procesos colectivos en general	103
4.1. Competencia territorial.....	103
4.2. Objeto y fundamento	104
4.3. Audiencia preliminar	104
4.4. Pruebas	105
4.4.1. Principio general	105
4.4.2. Excepciones.....	106
4.5. Anticipación de la decisión de fondo	106
4.6. Costas y honorarios	107
4.7. Procesos de trámite prioritario	107
5. Los procesos colectivos para la defensa de intereses o derechos individuales homogéneos	108
5.1. Legitimación activa	108
5.2. Citación y notificaciones	109
5.3. Sentencia de condena	109
5.4. Liquidación y ejecución	110
6. Conexión, litispendencia, conversión y cosa juzgada.....	111
6.1. Conexión	111
6.2. Litispendencia	111
6.3. Conversión	112
6.4. Cosa juzgada	113

6.4.1. Revisión de la sentencia	115
7. Acción de clase pasiva	115
8. Disposiciones finales	116

Parte II

La legitimación colectiva en el Derecho argentino

Capítulo V

El nacimiento de la legitimación colectiva en nuestro Derecho

1. Derechos de primera, segunda y tercera generación. Breve historia	121
1.1. Derechos de primera generación	122
1.2. Derechos de segunda generación	123
1.3. Derechos de tercera generación.....	124
2. La tutela colectiva en nuestro país. Evolución histórica.....	125
2.1. El fallo "Kattan".....	125
2.2. La Ley de Defensa del Consumidor.....	127
2.3. La reforma constitucional de 1994.....	129
2.3.1. Los derechos de incidencia colectiva y el art. 43 de la Constitución Nacional.....	129
a) Introducción	129
b) Concepto y alcance de los derechos de incidencia colectiva	130
c) Evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema en materia de legitimación del Defensor del Pueblo y de las asociaciones para la tutela de los derechos de incidencia colectiva	134
1) Causa o controversia	134
2) Alcance de la noción de derechos de incidencia colectiva	138
d) El afectado	140
1) Doctrina	140
2) Recepción jurisprudencial de la figura del afectado	142
2.4. La Ley General del Ambiente	145
2.5. El fallo "Mendoza"	146
2.6. La reforma de la Ley de Defensa del Consumidor.....	149
2.7. El fallo "Halabi"	150

3. La tutela de los derechos de incidencia colectiva (derechos difu- sos y derechos individuales homogéneos): insuficiencia del am- paro colectivo	150
3.1. Un vacío legal	150
3.2. La tutela de los derechos de incidencia colectiva	156
4. Conclusiones: la legitimación activa en la acción de clase.....	159

Capítulo VI

Primera aproximación a las acciones de clase

1. La defensa de los derechos individuales homogéneos antes de "Halabi"	161
1.1. Postura restrictiva.....	162
1.2. Postura intermedia.....	168
1.3. Postura amplia.....	171
1.4. Fin de la discusión: el fallo "Halabi" de la Corte Suprema..	173
2. Las acciones de clase en nuestro derecho antes de la causa "Halabi"	176

Capítulo VII

Los derechos individuales homogéneos en el Código Civil y Comercial de la Nación

1. El Anteproyecto de Código Civil y Comercial	181
2. El Código Civil y Comercial de la Nación	183
3. Concepto de daño.....	184
4. Consideraciones finales.....	187

Parte III

Características y funcionamiento de la acción de clase

Capítulo VIII

Lineamientos generales de la acción de clase

1. Denominación.....	191
2. Concepto	194
3. Recepción doctrinaria de la acción de clase	198

3.1. Posturas contrarias	198
3.2. Posturas a favor	199
3.3. Nuestra opinión	200
4. Fundamentos de la acción de clase	201
5. Ventajas y desventajas de la acción de clase	204
5.1. Ventajas	204
5.1.1. Acceso a la jurisdicción	204
5.1.2. Economía procesal	207
5.1.3. Seguridad jurídica	208
5.1.4. Interés individual	209
5.1.5. Ventajas para los demandados	209
5.1.6. Síntesis	210
5.2. Desventajas	211
5.2.1. Limitación a la autonomía individual	211
5.2.2. Efectos erga omnes de la sentencia	214
6. Funciones de la acción de clase	214
6.1. Función social	215
6.2. Función de desmantelamiento de las ganancias ilícitas	215
6.3. Función preventiva	216
7. Clasificación	219
7.1. Acción de clase de carácter normativo	219
7.2. Acción de clase con contenido patrimonial	220
7.2.1. Sentencia con resarcimiento económico	220
7.2.2. Sentencia sin resarcimiento económico	220
7.3. Acción de clase preventiva	221
8. Diferencia con otras figuras	222
8.1. Litisconsorcio	223
8.1.1. Litisconsorcio facultativo	223
8.1.2. Litisconsorcio necesario	223
8.1.3. Diferencias entre el litisconsorcio y la acción de clase	224
8.2. Acumulación de procesos	225
8.3. Intervención de terceros	227

Capítulo IX

Categorización de la pretensión y Requisitos de la acción de clase

I. Categorización de las pretensiones en la acción de clase: naturaleza de los derechos involucrados	229
1.1. Las categorías de derechos de la causa "Halabi"	229

1.1.1. Derechos individuales	230
1.1.2. Derechos de incidencia colectiva que tienen por objeto bienes colectivos	230
1.1.3. Derechos de incidencia colectiva referentes a intereses individuales homogéneos	232
1.2. Derechos que pueden tutelarse mediante la acción de clase	232
2. Requisitos de la acción de clase	236
2.1. Relevancia de la clase	236
2.2. Causa común	237
2.2.1. Causa común de hecho o de derecho	243
2.2.2. Causa común instantánea o continuada	244
2.3. Pretensión procesal colectiva	244
2.4. Idoneidad del representante	250
2.5. El interés individual injustificado	252
2.5.1. El principio general de la Corte Suprema	252
2.5.2. Excepción	257
2.5.3. Nuestra opinión	260

Capítulo X

El procedimiento en la acción de clase: certificación, notificación y publicidad. Tipo de proceso

1. Certificación de la clase	267
1.1. El auto de certificación	267
1.2. La importancia de la certificación de la clase	269
1.2.1. Definición de la clase e identificación de sus integrantes	270
1.2.2. Legitimación del representante del grupo	280
2. Notificación de la acción de clase	283
2.1. Importancia de la notificación	283
2.2. El derecho al <i>opt out</i>	284
2.3. Cumplimiento de la sentencia	285
2.4. Mecanismos y costos de la notificación	287
3. Publicidad de la acción de clase	292
3.1. Introducción	292
3.2. El caso "Municipalidad de Berazategui"	293
3.3. El Registro Público de Procesos Colectivos	295
3.4. Aplicación concreta del Registro Público de Procesos Co-	

lectivos	298
3.4.1. Mecanismos de publicidad de la acción	299
3.4.2. Momento de dar a publicidad la acción	300
3.4.3. Juez competente	300
3.5. Distintos demandados por un mismo hecho.....	306
3.6. Superposición de procesos colectivos e individuales.....	307
4. Tipo de proceso	309

Capítulo XI

La representación en la acción de clase

1. Aclaración previa: terminología.....	313
2. La teoría de la representación en las acciones de clase	314
3. La representatividad adecuada	316
3.1. Introducción	316
3.2. El rol activo del juez	318
3.3. Quién puede representar a la clase	319
3.3.1. Lineamientos generales	319
3.3.2. Demandante particular	321
3.3.3. Asociaciones.....	323
3.3.4. Defensor del Pueblo	329
3.3.5. Ministerio Público.....	330
3.3.6. Autoridad de aplicación.....	333
3.4. Parámetros de evaluación del representante.....	333
3.5. Cantidad de representantes.....	335
3.6. Oportunidad en la que debe hacerse el control	336
3.7. La capacidad económica del representante	337
3.8 El <i>collateral attack on adequacy of representation</i>	338
3.9. El abogado de la clase.....	340

Capítulo XII

La sentencia en la acción de clase: efectos y ejecución

1. Efectos de la sentencia en la acción de clase	341
1.1. Lineamientos generales	341
1.2. La cosa juzgada en las acciones individuales.....	345
1.3. La cosa juzgada en las acciones de clase	346

1.3.1. Los efectos erga omnes de la sentencia.....	346
1.3.2. Los efectos de la sentencia y la notificación en las acciones de clase	352
1.3.3. Excepciones a los efectos erga omnes de la sentencia.	353
a) El derecho al <i>opt out</i>	353
b) Deficiente actuación procesal del representante de la clase: el <i>collateral attack on adequacy of representation</i>	354
1.3.4. Sentencias contradictorias y publicidad en las acciones de clase.....	357
1.4. Sistemas de vinculatoriedad de la sentencia	358
1.4.1. Sistema <i>pro et contra</i>	359
1.4.2. Sistema <i>secundum eventum litis</i>	360
1.4.3. Sistema <i>secundum eventum probationem</i>	361
1.4.4. Nuestra opinión	362
1.5. Consideraciones finales	362
2. Ejecución de la sentencia de la acción de clase	364
2.1. Sentencia declarativa y sentencia de condena.....	364
2.2. Acciones de clase con contenido patrimonial	365
2.2.1. Condena genérica de responsabilidad (<i>downstream</i>)..	366
2.2.2. Condena resarcitoria (<i>upstream</i>)	367
2.2.3. Mecanismos de recuperación fluida (<i>fluid recovery</i>) .	369
a) <i>Price rollback</i>	372
b) <i>Cy pres</i>	372
c) <i>Escheat</i>	375
d) Distribución a <i>pro rata</i>	376
2.3. Condena a obligación de hacer	376
2.4. Los daños punitivos en las acciones de clase.....	378

Capítulo XIII

La transacción en la acción de clase

1. Introducción	385
2. La transacción: concepto y características generales.....	386
3. La transacción en las acciones de clase	388
3.1. Conveniencia de arribar a un acuerdo	388
3.2. Requisitos	388
3.2.1. Requisitos comunes	388
3.2.2. Requisitos específicos	390

a) Representatividad adecuada.....	390
b) Contenido del acuerdo.....	391
3.3. Notificación y exclusión.....	392
3.4. Efectos de la transacción.....	393
3.5. Ventajas e inconvenientes para los demandados.....	394
3.6. El <i>collateral attack</i>	394

Capítulo XIV

Acción de clase pasiva

1. Lineamientos generales.....	397
2. Nuestra opinión.....	400

Capítulo XV

Aspectos procesales

1. Honorarios de abogados y costas.....	403
2. Mediación.....	406
3. Cuestiones de competencia.....	409
4. Beneficio de gratuidad.....	412
5. Medidas cautelares.....	416
Bibliografía.....	419 ✓