

GABRIEL de las MORENAS



LIQUIDACIÓN
Y DISTRIBUCIÓN
DE ACTIVOS EN LA QUIEBRA

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA D3708	INVENTARIO 151.490



CATHEDRA
JURIDICA



Índice

Prólogo.....	XI
Abreviaturas.....	XXXVII
Introducción.....	XXXIX

Capítulo I

Enfoque histórico y comparado

1. Una revista de los antecedentes históricos.....	1
1.1. La antigüedad.....	1
1.2. Antecedentes romanos.....	2
1.2.1. La época quiritaria.....	2
1.2.2. La etapa clásica.....	5
1.2.3. La subasta en la antigüedad.....	7
1.3. Antecedentes hispánicos.....	8
1.3.1. <i>Liber iudicorum</i>	8
1.3.2. Las partidas de Alfonso El Sabio.....	9
1.3.3. Las Ordenanzas del Consulado de Bilbao.....	10
1.4. Antecedentes patrios.....	11
1.4.1. Las primeras normas patrias en materia de quiebras.....	11
1.4.2. La ley de 1902.....	13
1.4.3. La Ley Castillo.....	16
1.4.4. La ley 19.551.....	18

2. Algunos aportes del derecho comparado.....	21
2.1. El derecho italiano.....	21
2.2. El derecho español.....	25
2.3. La legislación brasileña y la liquidación falencial	30

Capítulo II

La venta judicial

1. Aproximación conceptual.....	37
1.1. Tesis contractualista.....	38
1.1.1. Crítica de la tesis contractualista.....	39
1.1.2. La posición del acto de autoridad	42
1.1.3. Una profundización de la cuestión: la posición de Satta.....	44
1.1.4. Nuestra posición.....	45
2. ¿La subasta judicial atribuye derechos autónomos o derivados?	47
3. La venta judicial en el marco de la quiebra.....	49
4. La venta judicial en el proceso individual frente a la quiebra..	52
4.1. El planteo del problema.....	52
4.2. Remate individual anterior a la quiebra.....	53
4.3. Remate individual coetáneo a la quiebra	54
4.4. Remate individual posterior a la quiebra	55
4.5. Algunas ideas sobre el precio y su entidad	58
4.6. El remate individual y la compensación.....	59
4.7. El remate individual y la continuidad empresarial	60
5. El enajenador	61
5.1. El enajenador como auxiliar judicial en la quiebra	61
5.2. Algunos precedentes para ilustrar	64
5.3. El martillero como enajenador.....	65
5.4. La comisión del martillero.....	66
6. El síndico y sus funciones en la venta de bienes	70
7. La venta judicial y la necesidad de escrituración de los inmuebles	71
8. La venta judicial y la inscripción registral.....	72
9. Ventajas de publicitar la subasta como acto procesal en los registros	74
10. El impuesto al valor agregado en la venta judicial.....	75

Capítulo III

Administración del activo: El problema del tiempo muerto

1. Planteo del tema.....	79
1.1. El problema de la desaparición de activos falenciales	80
1.2. El problema de los trabajadores que toman la fábrica.....	80
2. Posibles soluciones al dilema del tiempo muerto	81
3. La continuidad de la empresa en la quiebra. Generalidades.....	82
4. Procedimiento de la continuación de la empresa.....	86
4.1. La continuación de la quiebra inmediata.....	87
4.2. El caso de las empresas que prestan un servicio público .	89
4.3. La continuación de la empresa no inmediata. Procedimiento	93
4.4. La resolución del juez respecto de la continuación de la explotación	101
4.5. El contrato de trabajo y la continuación de la explotación.	104
4.6. Los acreedores con garantía real frente a la continuación de la explotación.....	105
4.7. La preferencia de los créditos derivados de la continuación	106
4.8. La continuación de la explotación que utiliza bienes alquilados.....	107
4.9. La continuación de la explotación y la posibilidad de constituir nuevas garantías	108
4.10. La continuación y su aptitud para capear el <i>tiempo muerto</i>	109
5. La contratación respecto de los bienes de la empresa fallida. Planteo de la cuestión	110
5.1. Tésis legal en los contratos respecto de los bienes incautados.....	111
5.2. Contratación urgente por el síndico. Procedimiento.....	112
5.3. Contratación no urgente con intervención previa del juez concursal. Procedimiento	114
5.4. Contratación con fines de custodia	118
5.5. El alquiler de los bienes incautados.....	120
5.6. La continuación de un contrato anterior a la declaración de falencia.....	122

Capítulo IV

Las cooperativas de trabajo y la quiebra:
Un caso aparte

1. Planteo del tema.....	123
2. La cooperativa de trabajo y su arribo a la ley de quiebras.....	124
3. La regulación normativa y su problemática.....	126
3.1. ¿Nuevo perfil de las normas concursales en materia de continuidad de la empresa?	126
3.2. La legitimación para solicitar la aplicación del instituto..	131
3.3. El dilema de la mayoría requerida para generar legitimación	133
3.4. El vínculo entre los trabajadores y la cooperativa gestora .	137
3.5. Los trabajadores cooperativistas frente al proceso de liquidación falencial.....	139
3.6. ¿Quién administra bajo la gestión de la cooperativa en fase de continuación de la empresa?	140
4. La cooperativa de trabajo frente a los acreedores no cooperativizados.....	143
5. La compensación de los créditos laborales.....	145
5.1. Dificultades y soluciones.....	145
5.2. La nueva geografía de la compensación y sus relieves escarpados	149
5.3. La enajenación de la empresa a favor de la cooperativa ..	152
5.3.1. ¿La cooperativa puede fijar el precio que pagará?.	152
5.3.2. Adjudicación sin puja.....	153
5.3.3. La determinación del valor de los créditos laborales a efectos de la compensación	154
5.3.4. La venta directa modificada por la ley 26.684. Un problema interpretativo (otro más).....	157
6. La utilización de formas de conclusión de la quiebra y otros mecanismos legales	158
7. La expropiación estatal como remedio.....	161
7.1. Una cuestión de derecho público.....	161
7.2. La expropiación temporal.....	162
7.3. ¿Es la expropiación una salida real?.....	164
8. En la búsqueda de soluciones factibles. La viabilidad como el fiel de la balanza	167
9. Conclusión.....	172

Capítulo V

La incautación

1. Aproximación conceptual.....	175
2. ¿Qué es lo que se incauta?.....	177
3. ¿Qué es lo que no se incauta?	179
3.1. Los bienes inembargables.....	179
3.2. El usufructo de los bienes de los hijos menores.....	183
3.3. La administración de los bienes propios del cónyuge.....	184
3.4. La indemnización por daños materiales y morales a la persona del fallido	185
3.5. Los demás bienes excluidos por otras leyes	186
3.5.1. Generalidades.....	186
3.5.2. El bien de familia	186
3.5.3. Límites a la incautación domiciliaria.....	188
4. Formas de la incautación	189
4.1. Incautación según la naturaleza de la quiebra	190
4.1.1. Incautación en caso de quiebra directa necesaria..	190
4.1.2. Incautación en caso de quiebra directa voluntaria .	193
4.1.3. Incautación en caso de quiebra indirecta	194
4.2. Incautación según la naturaleza de los bienes	195
4.2.1. Bienes inmuebles	195
4.2.2. Conflicto entre la quiebra y el sistema de prioridad registral inmobiliario.....	197
4.2.3. La incautación de automotores	200
4.2.4. La incautación de maquinaria	202
5. Otras cuestiones relevantes derivadas de la incautación	204
5.1. La nómina de bienes.....	204
5.2. Clausura del establecimiento.....	204
5.3. Bienes situados en extraña jurisdicción.....	205
5.4. El caso del condominio	207
5.5. Bienes de la sociedad conyugal.....	208
5.5.1. Las discusiones sobre los derechos del cónyuge <i>in bonis</i>	208
5.5.2. El nuevo régimen del patrimonio matrimonial frente a la quiebra.....	211
5.6. La documentación comercial del deudor.....	213
5.7. La correspondencia del fallido	214
5.8. Los bienes de socios ilimitadamente responsables.....	217

6. Los bienes del fallido en poder de terceros	220
7. Bienes de terceros en poder del fallido	222
7.1. Bienes de terceros dados al fallido sin intención de transferir el dominio	222
7.2. Bienes de terceros dados al fallido con intención de transferir el dominio. La reversión de la transmisión.....	224

Capítulo VI

Los modos de liquidación

1. Aspectos generales.....	227
1.1. El sistema legal.....	227
1.2. Los modos y los procedimientos de venta.....	228
2. Las opciones disponibles y su interpretación	230
2.1. Una propuesta de interpretación integrativa en base a pautas derivadas de la propia ley.....	230
2.2. ¿Quién lleva a cabo la venta de los bienes? Funcionarios concursales. Delimitación de labores y responsabilidades.	235
2.3. De nuevo sobre la venta judicial en quiebra. Algunas disonancias con la doctrina mayoritaria	240
2.4. Momento para comenzar el proceso de venta	241
2.5. Las preferencias del legislador en materia de formas de venta	244
2.6. La decisión judicial sobre el modo de vender	246
2.7. El papel del síndico y del juez en la planificación de la liquidación. Su coordinación con las restantes labores que la ley les impone.....	248
2.8. Los objetivos del proceso y la responsabilidad de jueces y síndicos.....	250
3. Los modos liquidativos para el concurso general.....	251
3.1. La enajenación de la empresa como unidad	251
3.2. La venta del conjunto de bienes que integran el establecimiento del fallido.....	253
3.3. La venta individual de los bienes	255
3.4. La enajenación en modo mixto.....	256
3.5. ¿Puede mutarse el modo de venta una vez decidido?.....	257
3.6. La conveniencia del incidente de realización de bienes...	258

4. Modos liquidativos a favor de ciertos acreedores.....	259
4.1. El concurso especial	259
4.1.1. Una aproximación general	259
4.1.2. Acreedores que gozan del beneficio del concurso especial.....	260
4.1.3. Concurso especial y verificación. Cosa juzgada	261
4.1.4. Trámite del concurso especial.....	261
4.1.5. La resolución del concurso especial.....	263
4.1.6. El concurso especial desde la óptica procesal.....	264
4.1.7. El concurso especial: la garantía por mejor derecho, la fianza por verificación pendiente y la reserva de gastos.....	266
4.2. La venta extrajudicial	270
4.2.1. La errónea remisión legal.....	270
4.2.2. Acreedores comprendidos.....	272
4.2.3. El <i>quid</i> de la verificación	274
4.2.4. Variantes según la cronología de la publicidad falencial y de la publicidad del remate extrajudicial.	276
4.2.5. La rendición de cuentas y su alcance.....	277
4.2.6. La rendición de cuentas y su vía procesal.....	279
4.2.7. La punición prevista en el art. 23 LCQ para el acreedor remiso	279

Capítulo VII

Procedimientos de liquidación

1. Problemas para una clasificación.....	281
2. Principios que regulan la liquidación falencial.....	283
2.1. Continuidad de la empresa	284
2.2. Celeridad del procedimiento. El art. 217 LCQ y su vara para juzgar conductas	284
2.3. Publicidad.....	286
2.4. Discrecionalidad judicial.....	288
2.5. Mayor precio	289
3. Procedimientos de injerencia judicial leve	290
3.1. Venta de bienes percederos o expuestos a la veloz disminución de su precio.....	290

3.2. Venta de bienes cuya realización es necesaria para afrontar los gastos del proceso.....	293
3.3. Posible procedimiento de venta urgente.....	295
3.4. Cobro de créditos del fallido.....	296
3.4.1. Actos conservatorios.....	297
3.4.2. Gestión de cobro extrajudicial.....	298
3.4.3. Gestión de cobro judicial.....	301
3.4.4. Actos procesales que requieren autorización judicial concursal.....	302
3.4.5. Procesos cuyo inicio debe ser autorizado por el juez.....	304
3.4.6. Los casos en extraña jurisdicción.....	305
3.4.7. La cuestión de los pactos compromisorios.....	306
3.4.8. La tercerización de la cobranza prevista en el art. 216 LCQ.....	308
3.4.9. La situación de los ex abogados de la fallida.....	311
3.4.10. Finalización de la gestión de cobro.....	313
3.5. El recupero de fondos adeudados por los socios de la sociedad fallida.....	315
3.5.1. Aportes no integrados.....	315
3.5.2. Retiros indebidos de los socios.....	316
3.6. La venta directa.....	317
3.6.1. Elementos habilitantes de la venta directa.....	317
3.6.2. Un método para la venta directa.....	318
3.6.3. La participación de intermediarios en la venta directa.....	320
4. Procedimientos de injerencia judicial intensa.....	322
4.1. La venta de la empresa.....	322
4.1.1. La venta de la empresa o establecimiento como distinción y los recaudos que la ley exige.....	322
4.1.2. La tasación.....	323
4.1.2.1. Cómo debe ser la tasación. Criterios posibles.....	323
4.1.2.2. ¿Quiénes deben valorar la empresa en venta?.....	326
4.1.2.3. ¿Cómo debe presentarse la valuación?.....	327
4.1.2.4. La constatación del bien por el enajenador.....	329
4.1.3. La licitación judicial no es opción excluyente. Una dosis de exégesis.....	330
4.1.4. Redacción y aprobación del pliego de la licitación.....	332
4.1.5. ¿Es posible cobrar un arancel por el pliego de licitación?.....	335
4.1.6. Asesores en auxilio del juez.....	336

4.1.7. La publicidad de la licitación.....	339
4.1.8. El auto que aprueba el pliego de licitación.....	340
4.1.8.1. Cuestiones generales.....	340
4.1.8.2. La hipoteca en garantía de las obligaciones del oferente.....	343
4.1.8.2.1. Hipotecas judiciales. El problema de su forma.....	343
4.1.8.2.2. El monto de la garantía.....	345
4.1.8.2.3. ¿Quién es el acreedor hipotecario?.....	346
4.1.8.2.4. Conclusiones y plazos.....	347
4.1.9. La presentación de las ofertas.....	348
4.1.10. La apertura de los sobres.....	350
4.1.11. El empate en la oferta.....	350
4.1.12. El fracaso de la primera licitación y la segunda oferta sin base.....	352
4.1.13. Resolución que aprueba la venta.....	355
4.1.14. La entrega de los bienes al adquirente.....	356
4.2. Los acreedores con privilegio especial frente a la licitación.....	357
4.2.1. La planilla de elenco y monto de los privilegios especiales.....	357
4.2.2. El valor por el que debe consignarse cada crédito.....	358
4.2.3. La planilla y la base de la licitación.....	359
4.2.4. Breve contencioso de la planilla. El problema de la notificación.....	360
4.2.5. La segunda planilla. Su importancia crucial para la subrogación.....	362
4.2.6. Un contencioso más extenso para la segunda planilla.....	363
4.2.7. La concurrencia de los acreedores privilegiados y prendarios frente a su derecho al concurso especial.....	365
4.2.8. La posibilidad de desinteresar a los acreedores con privilegio.....	365
4.3. La venta singular.....	367
4.3.1. La subasta como procedimiento de venta por descarte.....	367
4.3.2. La subasta y la cuestión de la base.....	368
4.3.3. La publicidad de la subasta.....	370
4.3.4. Procedimientos alternativos o variantes procedimentales.....	370
4.3.4.1. Generalidades.....	370

4.3.4.2. Las ofertas bajo sobre	371
4.3.4.3. Aplicación de los Códigos procesales locales (1). Métodos alternativos	372
4.3.4.4. El concurso de precios como especie pretoriana de venta	374
4.3.4.5. Aplicación de los Códigos procesales locales (2) La información que debe recabarse antes del remate.....	375
4.3.5. La notificación de los acreedores con garantía real.	377
4.4. Otras formas de venta de bienes.....	379
4.4.1. Venta en mercados especializados	379
4.4.2. Venta en bolsas o mercados de valores	381
4.4.3. Las obligaciones negociables y los debentures.....	384
4.4.4. Venta en mercados de activos reales.....	388
4.4.5. Los bienes sujetos a precios oficiales.....	388
4.5. La venta de la cartera de créditos del fallido.....	389
4.6. Donación de bienes falenciales sin valor.....	391

Capítulo VIII

La distribución

1. El informe final y el proyecto de distribución. Distinción.....	395
2. Informe final	396
2.1. Oportunidad	396
2.2. Contenido	398
2.3. Rendición de cuentas.....	399
2.4. Enumeración del activo pendiente de liquidación.....	401
3. Proyecto de distribución	401
3.1. Contenido del proyecto de distribución.....	401
3.1.1. Elementos básicos.....	401
3.1.2. Determinación y distinción de gastos del concurso.	403
3.1.3. Distribución de acreedores sobre bienes asiento de privilegio especial	403
3.1.4. Determinación de la extensión de los créditos con privilegio especial	404
3.1.5. Cancelación de los gastos del concurso genéricos.	404

3.1.6. Disposición del excedente para los acreedores con privilegio general	404
3.1.7. Formulación de reservas	405
3.1.7.1. Reserva por créditos sujetos a condición suspensiva	405
3.1.7.2. Reserva para los pendientes de resolución judicial o administrativa.....	406
3.1.7.3. La denegación de reserva y su apelabilidad	407
3.2. Algunas patologías	407
3.2.1. Abrupta exageración de la reserva de gastos del art. 244 LCQ	408
3.2.2. Errónea consideración de los créditos laborales	409
3.2.3. Abuso de las planillas de cálculo	410
3.2.4. Falta de una planilla final de totales.....	410
4. Los honorarios en el proyecto.....	410
4.1. ¿Cuándo regular los honorarios?	410
4.1.1. Se regulan los honorarios con la presentación del informe final.....	410
4.1.2. Se previsionan los honorarios en el proyecto de distribución y se tratan con los demás rubros	411
4.2. Los honorarios. Algunas precisiones sobre el contenido del rubro	413
4.3. El proyecto de distribución frente a la creciente porosidad del sistema de privilegios	414
4.3.1. Planteo general de la cuestión. La constitucionalización del derecho privado	414
4.3.2. Algunas ideas para conjugar los nuevos tiempos con la seguridad jurídica	418
4.3.2.1. Desde la visión del síndico	418
4.3.2.2. Desde la visión del juez	419
5. La publicidad del proyecto y la notificación.....	421
5.1. Nociones generales. La publicación edictal como complemento	421
5.2. La notificación por cédula como opción	425
5.3. Precedente de la Corte nacional sobre la notificación por cédula del informe final a los acreedores laborales	428
5.4. La notificación del informe final a los acreedores con garantía real	431

6. Las observaciones al informe general y el proyecto de distribución.....	432
6.1. La legitimación para observar.....	432
6.2. Requisitos formales de las observaciones.....	433
6.3. Requisitos sustanciales de las observaciones.....	434
6.4. Sustanciación del informe final.....	436
6.5. Resolución y apelabilidad.....	437
7. El pago del dividendo.....	438
7.1. El dividendo falencial y su naturaleza.....	438
7.2. Imputación del pago del dividendo falencial.....	443
7.3. El dividendo concursal y diversas situaciones prácticas..	443
7.3.1. La concurrencia de deudores.....	443
7.3.2. La muerte del acreedor.....	444
7.3.3. El embargo del dividendo.....	444
7.3.4. Los acreedores con garantía real y el dividendo concursal.....	445
7.3.5. Los acreedores de tardía insinuación y el dividendo concursal.....	445
7.4. La forma de pago.....	446
7.4.1. Exhibición de la planilla de pago definitiva.....	446
7.4.2. Modalidades para efectivizar el pago.....	447
7.5. Distribución complementaria.....	448
8. La caducidad del dividendo concursal.....	451
8.1. La caducidad del dividendo y las reglas generales que la regulan.....	451
8.2. Las reglas particulares que regulan la caducidad concursal	452
8.2.1. Dies a quo del cómputo de la caducidad y naturaleza del plazo.....	452
8.2.2. ¿A qué acreedores comprende la caducidad del dividendo?.....	454
8.2.3. La caducidad del dividendo y sus efectos obligacionales.....	455
8.2.4. La caducidad oficiosa y de pleno derecho.....	456
8.2.5. La caducidad del dividendo y las distribuciones parciales.....	457
8.3. El destino de los dividendos caducos.....	458
8.3.1. La regla legal.....	458
8.3.2. ¿Cuál es el Estado que tiene derecho al dividendo caduco?.....	459

8.3.3. Constitucionalidad de la caducidad del dividendo y su asignación al Estado.....	461
9. <i>Sad but true</i> : trabajo de campo sobre la suerte de los acreedores en la quiebra.....	463
9.1. Breve explicación a priori.....	463
9.2. Aplicación de la matemática financiera a la encuesta.....	463
9.3. El método utilizado.....	464
9.4. Datos y conclusiones.....	464
Conclusiones de la obra.....	467
Bibliografía.....	471 ✓