

## ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO .....	9
AGRADECIMIENTOS .....	27
PREFACIO .....	29
PRINCIPALES ABREVIATURAS .....	39

## PRIMERA PARTE

### CAPÍTULO PRIMERO APROXIMACIÓN EPISTEMOLÓGICA

#### **I. LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA: UN QUEHACER ENLAZADO INEXTRICABLEMENTE A LA GNOSEOLOGÍA**

Primeras consideraciones .....	45
--------------------------------	----

#### **II. ACERCA DEL PROBLEMA DEL CONOCIMIENTO**

1. Introducción .....	49
2. Realismo e idealismo .....	51
3. El realismo de Karl Popper ( <i>breve referencia</i> ) .....	53
4. ¿Tiene algo que decir la ontología acerca del problema del conocimiento? .....	55
a) Objetos ideales.....	57
b) Objetos naturales .....	57

c) Objetos metafísicos .....	58
d) Objetos culturales .....	58

### III. *IMPLICACIONES EPISTEMOLÓGICO-JURÍDICAS DE UNA POSICIÓN REALISTA*

1. Cerrando el perímetro .....	59
2. Una aclaración insoslayable .....	61

### IV. *VOLVIENDO AL INICIO: EL LIGAMEN ENTRE INTERPRETACIÓN Y EPISTEMOLOGÍA*

Epílogo .....	61
---------------	----

## CAPÍTULO II LA INTERPRETACIÓN DE "PARÁMETROS ABIERTOS"

### I. *LA LABOR INTERPRETATIVA ANTE LA NECESIDAD DE ELUCIDAR SI SE HA OBRADO O NO "CULPABLEMENTE"*

Un escenario de notable complejidad .....	65
---	----

### II. *¿QUÉ NOS ES DABLE APREHENDER A TRAVÉS DE LA INTERPRETACIÓN?*

1. Ineludibles reflexiones introductorias .....	68
2. La interpretación jurídica. Su desarrollo según los distintos modelos históricos .....	71

### III. *UNA VISIÓN INSOSLAYABLE: LA POSICIÓN DE LOS CLS*

1. Referencia genérica .....	75
2. Corolarios interpretativos .....	77

**IV. A MODO DE CONCLUSIÓN: LA PERSPECTIVA  
DE LA TEORÍA EGOLÓGICA DEL DERECHO**

1. De nuevo sobre Carlos Cossio y su postura sobre la interpretación jurídica .....	80
2. La sentencia como hecho de la experiencia jurídica .....	81
3. La clasificación de métodos interpretativos .....	85
4. Reflexiones finales .....	86

SEGUNDA PARTE

CAPÍTULO PRIMERO  
EL ROL ACTUAL DE LA CULPA

**I. UN RETRAIMIENTO INOCULTABLE: DEL PROTAGONISMO  
EXCLUYENTE DE ANTAÑO AL PAPEL SECUNDARIO DE HOY**

Crónica de una caída no anunciada, pero irrefrenable .....	91
--	----

**II. LA CONSAGRACIÓN DE FACTORES OBJETIVOS  
Y LA SUPRESIÓN CORRELATIVA DE LA CULPA EN LOS MICROSISTEMAS**

1. Nociones introductorias .....	100
2. El pronunciamiento de los microsistemas en pos de una responsabilidad objetiva .....	103
3. Sectores no comprendidos por microsistemas donde también se ha morigerado el rol de la culpa y se ha ensanchado el del riesgo .....	105

**III. LA COLISIÓN DE PRINCIPIOS ÍNSITA  
EN EL DECAIMIENTO DE LA CULPA**

1. Consideraciones preliminares acerca de los principios jurídicos .....	107
a) Etimología .....	107

b)	Entidad ontológico-jurídica .....	108
1.	¿Qué clase de “objetos” son los principios? .....	108
I.	Objetos ideales .....	108
II.	Objetos naturales .....	109
III.	Objetos metafísicos .....	109
IV.	Objetos culturales .....	109
2.	¿Invisten naturaleza deóntica? .....	111
3.	Su categorización como fuente de derecho .....	113
c)	Concepto .....	115
d)	Diferencias entre normas y principios .....	116
e)	Funciones .....	119
1.	Función integrativa .....	119
2.	Función interpretativa .....	120
3.	Función finalística .....	121
4.	Función delimitadora .....	121
5.	Función creacional o fundante .....	122
6.	Función adjudicante de autonomía científica .....	122
f)	La analogía. ¿Alcanza a los principios jurídicos? Un escenario poco probable .....	123
1.	Los principios como mecanismo de heterointegración (lagunas jurídicas) .....	123
2.	El sentido del artículo 16 del Código Civil (arts. 1º y 2º, PCCC) .....	125
g)	Colisión de principios .....	127
2.	Del <i>pas de responsabilité sans faute</i> a la primacía (al menos cuantitativa) de los factores objetivos de atribución .....	131
a)	El legislador ante los cambios sociales .....	131
b)	El tránsito de un principio a otro .....	136

**IV. ¿PARIDAD JERÁRQUICA CON FACTORES OBJETIVOS,  
VÁLVULA DE CIERRE DEL SISTEMA O RESABIO HISTÓRICO  
CARENTE DE APLICACIÓN PRÁCTICA?**

1.	El problema .....	138
2.	La culpa como factor equiparado jerárquicamente (o hasta inclusive sobrepasado) por el riesgo creado .....	139
3.	La culpa como “principio general” del sistema y la responsabilidad objetiva como excepción .....	141
4.	Nuestra opinión: la culpa como “válvula de cierre” .....	142

**V. UN FUNDAMENTO MORALISTA-PSICOLOGISTA TRANSFIGURADO  
LUEGO EN CONSTRUCCIÓN FUNCIONAL A INTERESES  
EMPRESARIALES: ¿ES ESTO SIEMPRE DE LAMENTAR?**

1. La culpa como "escudo protector" de agentes económicos	149
2. La mirada del análisis económico del Derecho .....	153
a) Aproximación al tema .....	153
b) ¿Se actúa eficientemente objetivando la responsabi- lidad? .....	155
3. Nuestra opinión .....	157

**VI. LOS BASTIONES QUE AÚN RESTAN A LA CULPA**

1. Enumeración ejemplificativa .....	163
2. Necesidad de factor subjetivo en materia de daños puni- tivos (el artículo 52 "bis" de la Ley de Defensa del Con- sumidor) .....	166
3. La actuación de administradores societarios .....	169

**CAPÍTULO II  
DEMARCACIÓN ESTRUCTURAL**

**I. NOCIÓN GENERAL DE CULPA**

1. Acepciones gramaticales y jurídicas .....	171
2. La uniformemente elogiada fórmula del artículo 512 del Código Civil (art. 1724, PCCC) .....	172
3. Concepto .....	174
4. Elementos caracterizantes .....	177
5. Manifestaciones .....	179
6. Distinción con la autoría y la antijuridicidad .....	181

**II. GRADUACIÓN DE LA CULPA**

1. Introducción .....	183
2. Cuerpos normativos que consagran gradaciones de la culpa .....	186

**III. UNICIDAD DE LA CULPA EN LA ÓRBITA  
CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL**

1. Pertinencia del planteamiento .....	189
2. Una polémica superada: la culpa como concepto unívoco .....	190

**IV. CULPA CIVIL (Y COMERCIAL)  
Y CULPA PENAL**

1. Introducción .....	193
2. La culpa penal: su emplazamiento y virtualidad en la teoría del delito .....	194
a) Aproximación a la teoría del delito .....	194
b) Evolución y consideración actual de la culpa en la teoría del delito .....	197
c) Abordaje conceptual de la culpabilidad dominante en el Derecho penal .....	198
1. Metodología del Código Penal .....	198
2. Noción genérica de culpabilidad. Su inocultable proximidad con las tesis construidas desde el Derecho civil .....	200
3. Sobre una distinción sutil: culpa consciente y dolo eventual .....	201
3. ¿Unidad o dualidad de culpas? Un problema espinoso incardinado en uno que lo es aún más: la interrelación entre sentencia penal y sentencia civil .....	203

**v. FUNCIONES**

1. Como factor de atribución .....	208
2. Como eximente .....	209
a) Noción de eximente .....	209
b) ¿"Hecho" o "culpa" de la víctima? Algo más que una cuestión meramente terminológica .....	210
c) Idéntica significación .....	212
d) Requisitos .....	212
3. Como criterio de cuantificación del daño .....	212

4. Como parámetro para determinar la procedencia de acciones de reintegro .....	214
5. Otras .....	215

**VI. PRUEBA**

1. Generalidades .....	215
2. Remisión .....	216

CAPÍTULO III  
SISTEMAS DE APRECIACIÓN

**I. INTRODUCCIÓN**

El problema .....	217
-------------------	-----

**II. EL SISTEMA DE LA APRECIACIÓN EN CONCRETO**

1. Noción .....	219
2. ¿Qué línea sienta el artículo 512 del Código Civil (art. 1724, PCCC)? .....	220
3. Las notables injusticias que se derivan de una aplicación "pura" y "excluyente" de este sistema (con especial referencia a las profesiones liberales) .....	221

**III. EL SISTEMA DE LA APRECIACIÓN EN ABSTRACTO**

1. Noción .....	224
2. Algunos ejemplos .....	226

**IV. EL SISTEMA DE APRECIACIÓN VIGENTE**

1. La confluencia y complementación de ambos criterios ...	228
2. Epílogo. ¿Pero cómo se juzga, entonces, la culpabilidad ante un hecho ilícito? .....	230

## TERCERA PARTE

### CAPÍTULO PRIMERO LA ADMINISTRACIÓN SOCIETARIA

#### **I. LA EXISTENCIA DE DIVERSAS FUNCIONES EN LA DINÁMICA DE UNA SOCIEDAD COMERCIAL**

1. Generalidades .....	235
2. Incidencia de la diagramación estatutaria .....	236

#### **II. LA NOCIÓN DE ACTO JURÍDICO-SOCIETARIO DE ADMINISTRACIÓN**

1. Noción .....	238
2. Algunas dificultades técnicas .....	241
3. El carácter de acto colegial (colectivo) .....	244
4. Hacia una definición .....	248
5. Elementos caracterizantes .....	248
a) Sujetos .....	248
b) Objeto .....	252
c) Causa .....	254
d) Forma .....	257
6. Carácter impugnabile .....	258

#### **III. ÁMBITO DE COMPETENCIA**

1. Operaciones que pertenecen a la órbita de administración de la sociedad .....	261
2. Facultades exclusivas y concurrentes del órgano de administración .....	267



**IV. LA ADMINISTRACIÓN SEGÚN  
LOS DISTINTOS TIPOS SOCIETARIOS**

1. Sociedades anónimas .....	272
a) El funcionamiento del directorio .....	272
b) Normas de funcionamiento .....	277
c) Recaudos formales para la adopción de decisiones ...	280
1. Periodicidad .....	280
2. Convocatoria .....	281
3. Orden del día .....	282
4. Quórum .....	284
5. Deliberación .....	285
6. Lugar de reunión .....	289
7. Acta .....	290
2. Sociedades de responsabilidad limitada .....	293
a) La trascendencia de la existencia de un órgano de ad- ministración separado de los socios en las SRL .....	293
b) Breve panorama de Derecho comparado .....	296
c) Perfil conferido a la gerencia en la LSC .....	299
d) Modalidades de estructuración de la gerencia .....	300
1. Parámetros generales establecidos en el artículo 157 de la LSC .....	300
2. Clases de gerencia .....	301
3. Sociedades del Estado .....	303
a) Panorama actual de intervención del Estado a través de formas societarias (con particular referencia a las sociedades del Estado) .....	303
b) Concepto .....	309
c) Naturaleza jurídica .....	310
1. Consideraciones preliminares .....	310
2. Posición negatoria del carácter de sociedad co- mercial .....	311
3. Posición afirmativa del carácter de sociedad co- mercial .....	312
4. Nuestra opinión .....	313
d) La administración de las sociedades del Estado y la responsabilidad de sus directores: un estándar de con- ducta más elevado que el usual .....	315
4. Sociedades personalistas .....	317
a) Sociedades colectivas .....	317

1.	Generalidades .....	317
2.	Administración .....	318
b)	Sociedades en comandita simple .....	320
1.	Generalidades .....	320
2.	Administración .....	320
c)	Sociedades de capital e industria .....	321
1.	Generalidades .....	321
2.	Administración .....	321
d)	Sociedades civiles .....	322
1.	Generalidades .....	322
2.	Administración .....	323
5.	Otros tipos societarios .....	324
a)	Sociedades en comandita por acciones .....	324
1.	Generalidades .....	324
2.	Administración .....	324
b)	Sociedades anónimas con participación estatal ma- yoritaria .....	325
1.	Generalidades .....	325
2.	Administración .....	326
c)	Sociedades de garantía recíproca .....	327
1.	Generalidades .....	327
2.	Administración .....	327
d)	Sociedades de economía mixta .....	328
1.	Generalidades .....	328
2.	Administración .....	328

CAPÍTULO II  
OBLIGACIONES DE MEDIOS Y DE RESULTADO  
ENLAZADAS A LA ACTUACIÓN DE LOS  
ADMINISTRADORES SOCIETARIOS

**I. INTRODUCCIÓN**

1.	Consideraciones liminares .....	331
2.	Importancia del tema en torno a la culpabilidad de los administradores societarios .....	333

**II. PANORAMA ACTUAL EN MATERIA  
DE OBLIGACIONES DE MEDIOS Y DE RESULTADO**

1. Aproximación .....	334
2. La razón de ser de la distinción entre obligaciones de medios y de resultado .....	336
3. Una construcción caída en desgracia .....	339
4. Nuestra opinión .....	340

**III. LA ENTIDAD ONTOLÓGICA DE LAS OBLIGACIONES  
ASUMIDAS POR LOS ADMINISTRADORES SOCIETARIOS DESDE  
EL PRISMA DE LA DISTINCIÓN DEMOGUIANA**

1. La concepción tradicional .....	344
2. El sofisma y la necesidad de una reformulación .....	346
a) Las obligaciones de resultado "fragmentarias" asumidas por los administradores societarios .....	346
b) Una disquisición insoslayable: directores internos y externos .....	352
3. Dos precedentes jurisprudenciales en la buena senda ...	354
a) "Rodríguez, Adriana c/Bóveda, Carlos H. y otro s/ordinario" (CNCom, Sala A) .....	354
b) "Ulla, Narciso A. c/Druetta, Lucía A." (Cám. Civ. y Com., Córdoba, 2ª Nom.) .....	356
4. Colofón.....	359

**CAPÍTULO III  
LA LEALTAD Y DILIGENCIA  
DE UN BUEN HOMBRE DE NEGOCIOS**

**I. PERFIL GENERAL**

1. Primeras impresiones sobre un problema especialmente delicado .....	361
2. Lo inexorable de regular la culpabilidad de los administradores societarios por medio de "cláusulas abiertas" .....	367
3. Un estándar funcional a la asunción de riesgos en la actividad comercial .....	369

4. Proyección hacia las relaciones intrasubjetivas e intersubjetivas .....	370
5. Diferenciando conceptos .....	373

## II. DEBER DE DILIGENCIA

1. Aproximación .....	375
2. Los distintos deberes que hacen a un obrar diligente en la gestión de una sociedad comercial .....	376
a) Naturaleza jurídica .....	376
b) Deber de conocimiento .....	377
c) Deber de gestión .....	379
d) Deber de información .....	380
e) Deber de vigilancia .....	382
3. Conductas que se han reputado violatorias del deber de diligencia (breve <i>travelling</i> jurisprudencial) .....	384

## III. DEBER DE LEALTAD

1. Aproximación .....	391
2. Concepto de interés social .....	391
a) Aproximación al tema: ¿es qué sabemos de qué hablamos cuando hablamos de "interés social"? .....	391
b) La colisión de intereses en la estructura societaria ....	401
3. Conductas que se han reputado violatorias del deber de lealtad (breve <i>travelling</i> jurisprudencial) .....	403

## IV. LA NOCIÓN DE "BUEN HOMBRE DE NEGOCIOS" EN LA ADMINISTRACIÓN DE SOCIEDADES FRENTE AL ADVENIMIENTO DE LA RESPONSABILIDAD SOCIAL EMPRESARIA Y LOS CÓDIGOS DE BUEN GOBIERNO CORPORATIVO

1. Consideraciones preliminares .....	408
2. Las implicaciones de la responsabilidad social empresarial en el funcionamiento interno de las sociedades comerciales .....	409

3. Doctrina del "Corporate Governance" y culpabilidad de administradores societarios .....	414
4. Colofón: un nuevo (e ineludible) contexto para los administradores societarios .....	417

**V. ¿CULPA GRAVE COMO EXIGENCIA MÍNIMA PARA ENDILGAR RESPONSABILIDAD A LOS DIRECTORES DE SOCIEDADES ANÓNIMAS?**

1. El texto legal .....	418
2. Tesis que postula la necesidad de culpa grave .....	420
3. Tesis que distingue según se trate de daños cometidos "en ejercicio" o "en ocasión" de sus funciones .....	420
4. Tesis que postula la aplicación plena del artículo 59 LSC .....	421
5. Nuestra opinión .....	422

**VI. ¿ES POSIBLE TOLERAR UN "MAL HOMBRE DE NEGOCIOS" VÍA ESTATUTARIA?**

1. Autonomía privada y culpabilidad de los administradores societarios .....	425
2. ¿Es posible dispensar la culpa grave en el estatuto? .....	427

**VII. BREVE PANORAMA DE DERECHO COMPARADO (CON ESPECIAL REFERENCIA A LA LEGISLACIÓN DE LOS ESTADOS UNIDOS)**

1. Insoslayables nociones introductorias .....	430
2. La incidencia de la <i>business judgement rule</i> .....	434
3. Técnica de imputación de responsabilidad a los administradores societarios en el derecho de los Estados Unidos .....	438
4. Hipótesis de transgresión al deber de diligencia ( <i>duty of care</i> ) .....	440
a) Aproximación .....	440
b) "Francis v/United Jersey Bank" .....	441
c) "Malpiede v/Townson" .....	442
d) "In re The Walt Disney Co. Derivative Litigation" ...	443

5. Hipótesis de transgresión al deber de lealtad ( <i>duty of loyalty</i> ) .....	444
a) Aproximación .....	444
b) "Zahb v/Transamerica Corporation" .....	444
c) "Northeast Harbor Golf Club, Inc. v/Harris" .....	445
d) "Lewis v/S.L. & E., Inc." .....	446

#### VIII. A MODO DE CIERRE

Un contenido en parte contingente y en parte absoluto .....	447
---	-----

#### CONCLUSIONES

Primera Parte .....	449
Segunda Parte .....	453
Tercera Parte .....	466
ÍNDICE ONOMÁSTICO .....	485
ÍNDICE POR MATERIAS .....	487
BIBLIOGRAFÍA .....	499