



ÍNDICE SUMARIO

I. El abuso del derecho en la utilización de los instrumentos concursales.	9
II. El abuso del derecho como instituto jurídico.	11
III. El abuso del derecho en el marco del régimen legal argentino.	14
IV. El fraude a la ley.	19
V. Ética de los negocios, buena fe, moral, cumplimiento de la ley y el mundo de los negocios.	22
VI. La resistencia al abuso y a los fraudes en materia concursal. ...	27
1. Rosas y la crisis económica de su época.	28
2. La otra cara de la crisis y Valentín Alsina.	29
3. La norma en el Código de Comercio.	29
4. La reforma de 1889.	30
5. La ley 4156.	30
6. Las leyes posteriores.	31
VII. El problema de la "propuesta", su contenido y el momento de su consideración.	31
VIII. Las leyes 25.563, 25.589, la eliminación del límite "tasado" y la derivación del control judicial al momento de la homologación del "acuerdo".	33
IX. El derecho de propiedad, su restricción, los procedimientos concursales preventivos y los límites del instituto.	36
1. La oficiosidad.	37
2. La universalidad.	37
3. La colectividad.	38
4. La igualdad.	39

5.	Los acreedores	41
6.	La restricción del derecho de propiedad en el régimen concursal preventivo	47
7.	Los límites a la restricción	54
X.	El concepto de "confiscatoriedad" y el límite a la privación de la propiedad	55
1.	El Derecho Fiscal y su contribución a la construcción dinámica del principio de no confiscatoriedad.....	56
2.	La posible proyección del principio de no confiscatoriedad fiscal al ámbito concursal	62
XI.	El límite tasado histórico para la privación patrimonial parcial del crédito de los acreedores en los procesos concursales.....	65
1.	La ley 4156	65
2.	La ley 11.719	65
3.	La crítica de Yadarola	67
4.	La oposición de Cámara	69
5.	La ley 19.551	69
6.	La ley 24.522	70
7.	La desaparición del límite de quita tasado para la propuesta de acuerdo preventivo	72
8.	La ley 25.563	73
XII.	Contenido de las normas dispositivas de la Ley 25.561 de Emergencia Económica	76
1.	Las normas complementarias	82
XIII.	La Ley 25.563 de Emergencia Productiva y Crediticia.....	83
XIV.	El regreso parcial a la ley 24.522 y las reformas introducidas por la ley 25.589	99
1.	Los aspectos positivos de la reforma	100
2.	Los aspectos negativos de la reforma	108
XV.	Marco en el cual se derogó el mínimo del 40% para la formulación de la propuesta de pago.....	112
XVI.	La situación del acreedor que no prestó su consentimiento con la propuesta que conforma finalmente el acuerdo preventivo.....	113
1.	Teoría de la voluntad forzada.....	114

2.	Teoría de la voluntad presunta	115
3.	Teoría de la representación legal de la minoría	116
4.	La teoría procesal de Pothier	116
5.	La teoría procesal de Schultze	116
6.	La teoría procesal de Bravard-Veyrières	117
7.	La teoría procesal mixta de Kohler	117
8.	La teoría procesal de Bolaffio	118
9.	La teoría de la obligación legal	119
10.	El concordato como “contrato” en la visión de Rocco	120
11.	Otras teorías	122
12.	El concordato preventivo en la ley 4156.	122
13.	El concordato preventivo en la ley 11.719	123
14.	El concordato en la ley 19.551.	124
15.	El acuerdo preventivo judicial en la ley 24.522.	126
	15.1. Eliminación de la junta de acreedores.	126
	15.2. Incorporación del instituto de la “novación concursal”	128
	15.3. El comité de acreedores	132
	15.4. La posibilidad de conformar categorías de acreedores	133
	15.5. Hacia una nueva concepción respecto de la naturaleza del acuerdo preventivo	135
16.	Nuestra tesis sobre la naturaleza del acuerdo preventivo judicial.	138
	16.1. Es un instituto concursal.	139
	16.2. Es típico	140
	16.3. Es de origen legal	142
	16.4. Es de conformación compleja.	143
	16.5. Produce la reconfiguración del pasivo.	151
	16.6. Reestructura definitivamente las obligaciones comprendidas en el acuerdo	153
	16.7. Mantiene un régimen de desapoderamiento atenuado.	153
	16.8. El juez tiene facultades extraordinarias – <i>cramdown power</i> – para homologar	154
	16.9. Conclusión	155

17.	Las facultades homologatorias del juez en la ley 24.522 y la reforma introducida por la ley 25.569	155
18.	El llamado <i>cramdown power</i>	162
19.	La imposibilidad homologatoria bajo el régimen de <i>cramdown power</i>	166
20.	Los criterios utilizados por la doctrina y la jurisprudencia para la caracterización de los acuerdos abusivos –mal llamados “propuestas abusivas”–	168
XVII.	La aplicación de criterios de no confiscatoriedad para evaluar la configuración del abuso respecto del acreedor que no prestó conformidad con el acuerdo	169
XVIII.	El régimen legal actual	178
XIX.	El abuso del deudor en los acuerdos preventivos extrajudiciales (APE)	180
1.	Ausencia de control de incorporación en la ley 25.589	182
2.	Ausencia del principio de igualdad en la ley 25.589	185
3.	Efectos de la presentación del pedido de homologación judicial del acuerdo en las leyes 25.589 y 26.086	193
3.1.	El régimen de la ley 25.589	193
3.2.	El régimen en la ley 26.086	195
3.3.	¿Cómo queda la cuestión luego de ambas leyes?	195
4.	Efectos del acuerdo preventivo extrajudicial homologado en el régimen de la ley 25.589	197
5.	Los efectos del acuerdo extrajudicial homologado y la violación del derecho de defensa en juicio y al debido proceso en la ley 25.589	200
5.1.	Juicio previo	201
5.2.	Intervención del juez natural	202
5.3.	Inviolabilidad de la defensa en juicio	203
6.	La necesaria rigurosidad en el análisis del acuerdo en caso de acuerdos preventivos extrajudiciales	204

XX. Algunos casos jurisprudenciales significativos sobre los acuerdos preventivos –judiciales y extrajudiciales– abusivos o en fraude a la ley	207
1. El abuso y el fraude en acuerdos preventivos judiciales.....	207
1.1. El <i>leading case</i> “Línea Vanguard” y la violación del estándar legal	207
1.2. Confrontación con la alternativa en caso de quiebra y con la conducta del Estado	210
1.3. Análisis de otros aspectos relevantes frente a la exigüidad del contenido económico de la propuesta de acuerdo	212
1.4. Espera sin intereses	217
1.5. Impugnación del acuerdo preventivo por abuso y fraude en ocultación de activos	221
1.6. Alcance de la impugnación por fraude	222
1.7. El acuerdo abusivo y la Corte Suprema de Justicia.....	222
1.8. Acuerdo impuesto con abuso del derecho.....	223
1.9. Abuso y razonabilidad: ¿dos caras de la misma moneda?	225
1.10. La cuestión de la mejora del acuerdo	232
1.11. Abuso en el caso concreto	233
1.12. Actos de ocultación de activos conocidos por los acreedores	235
1.13. Vulneración del orden público económico y la protección del crédito.....	236
1.14. Quita excesiva relacionada con otras circunstancias.....	239
1.15. Utilización de personas relacionadas para imponer quitas exageradas	245
1.16. Rechazo de la solicitud de homologación aun cuando el acuerdo no hubiera sido impugnado	249
2. Abusos en acuerdos preventivos extrajudiciales	253
2.1. Quita desmesurada y discriminatoria e insuficiente consenso real	253

2.2.	Ciertos condicionamientos respecto de la efectividad del acuerdo	256
2.3.	Acuerdo sujeto a condición resolutoria frente al régimen de oferta pública y afectación de derechos de terceros.	259
2.4.	Abuso del proceso y exageración del pasivo	262
2.5.	Admisión de quita exorbitante	269
2.6.	Multicanal.	274
2.7.	Aspectos vinculados a la fórmula para el cómputo de mayorías en el caso de obligacionistas	276
2.7.1.	La Corte se pronunció	282
XXI.	Las vías de solución respecto del acuerdo abusivo	283
1.	Denegación de la homologación y obrar en consecuencia	287
2.	Otorgamiento de un plazo adicional al deudor para modificar la propuesta	289
3.	Modificación del acuerdo por parte del juez de oficio	291
4.	Nuestra posición: "El otorgamiento de un plazo para adecuar la propuesta sólo respecto de los acreedores que no prestaron conformidad con el acuerdo"	291
XXII.	Nuestra tesis sobre los acuerdos abusivos o en fraude a la ley	293
XXIII.	Acuerdos abusivos por sustitución concursal	295
1.	El instituto de la sustitución concursal en el Derecho Comparado	298
2.	El pago por subrogación –o pago con subrogación– como modalidad de pago.	303
3.	La cesión de créditos y la sucesión a título individual	306
4.	Diferencias entre el pago por subrogación y la cesión de créditos	309
5.	Diferencias entre la cesión de créditos y la novación subjetiva	310
6.	Los efectos del proceso concursal y de la insinuación de acreedores y créditos en el pasivo del deudor durante el mismo	311

XXIV.	La exclusión del acreedor en la base de cálculo y del cómputo en la doble mayoría	317
XXV.	La cesión de créditos y el pago por subrogación en los concursos en la jurisprudencia nacional	320
	1. El fallo "Telenta"	321
	2. El fallo "Torres-Abdala"	322
	3. El fallo "Abran"	323
	4. El fallo "Kossevich"	324
	5. Los casos "Pascale" y "Laquis"	325
	6. El caso "Invermar"	327
	7. El caso "Solares de Montes de Oca"	330
	8. El fallo "Apartime"	334
	9. Otros casos	336
XXVI.	¿La sustitución concursal como necesidad operativa?	339
XXVII.	Nuestra tesis sobre el régimen aplicable a los casos de sustitución concursal	344
	1. Pago por subrogación antes de presentada la solicitud de verificación de crédito	344
	2. Cesión de créditos anterior a la presentación de solicitud de verificación de crédito	345
	3. Pago por subrogación luego de presentada la solicitud de verificación de créditos	345
	4. Cesión de créditos luego de presentada la solicitud de verificación	346
	5. Supuestos de verificación tardía	346
	6. Supuestos acaecidos durante la tramitación de un incidente de revisión	347
	7. Incorporación de los subrogantes al proceso antes del vencimiento del período de exclusividad	347