

INDICE SUMARIO

INDICE GENERAL	3
----------------------	---

DERECHO PRIVADO

DOCTRINA

ADMISIBILIDAD DE LA PRUEBA

por ANGELINA FERREYRA DE DE LA RÚA

1. Problemas de la prueba	9
2. Qué debe probarse	12
3. Rol del juez y de las partes.....	12
4. Procedimiento probatorio. Libertad de la prueba.....	13
4.1. Libertad de medios.....	13
4.2. Libertad de objeto.....	14
5. Audiencia preliminar	17

PRUEBA EN LA INSANIA Y EN LA INHABILITACION

por JORGE A. MAYO

I. Introducción	21
1. La insanía y la inhabilitación como situaciones jurídicas que inciden sobre la capacidad de hecho de las personas	21
2. La prueba en general.....	22

II. La prueba en el proceso de insanía	23
1. Las reglas del Código Civil	23
2. Las disposiciones sobre la prueba en el Código Civil	24
3. Las disposiciones sobre la prueba en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	25
4. Análisis de los aspectos trascendentales en materia de prueba en la insanía	26
III. El valor probatorio de la pericia médica	28
1. La regla general del artículo 477 del Código Procesal	28
2. Criterio de la no obligatoriedad	28
3. Criterio de Orgaz	29
4. Criterio que le asigna diferente relevancia al dictamen pericial según establezca la existencia de una enfermedad mental o no	29
5. Valoración de los criterios expuestos precedentemente	29
IV. La prueba en el proceso de inhabilitación	31
1. Diferencia entre las causales	31
2. Remisión	32

LA PRUEBA EN LOS JUICIOS DE DAÑOS

por JORGE MOSSET ITURRASPE

1. Introducción	33
2. El módulo probatorio en los procesos de daños	35
3. La autoría del daño. El agente o dañador	37
a) El hecho de un tercero	41
b) El hecho de la propia víctima	42
c) El caso fortuito como origen del daño	44
4. La prueba del daño y de su cuantía económica. El perjuicio abstracto	46
5. El tema de los dependientes y el daño de las cosas y de los animales	50
a) El perjuicio con motivo o en ocasión de la labor encomendada. Dependencia ocasional	50
b) Cosas y animales	52
6. La autoría en cabeza de una persona jurídica. Eximentes	53

7. La antijuridicidad del daño. Su injusticia.	
La prueba por el actor	56
8. Las causas de justificación: efectos.	57
9. La imputación o atribución del daño.	
Los factores subjetivos y objetivos	59
10. La prueba por el actor. Prueba de la culpa y prueba del riesgo creado. Del deber de seguridad.	63
11. La eximente a cargo del accionado. La exculpación.	66
12. La relación de causalidad adecuada. El nexo entre el obrar y el resultado dañoso	71
13. La prueba por el actor: consecuencias inmediatas, mediatas y casuales.	73
14. Las eximentes del demandado	74

LAS “ESCUCHAS TELEFONICAS” EN LA EXPERIENCIA JUDICIAL

por AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

I. Límites de estas reflexiones	77
II. El porqué de la elección de este tema.	78
III. Ideas introductorias sobre las “escuchas telefónicas”	78
1. Importancia de la cuestión	78
2. Descripción	81
3. Modalidades de la captación	81
IV. Jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	83
1. Normativa esencial en que se fundamenta.	83
2. Algunas pautas interpretativas del artículo transcripto	84
a) Extensión de la palabra correspondencia	84
b) Interpretación restrictiva de las excepciones.	84
3. Análisis de los principales casos	84
a) “Klass y otros c/Alemania” (6-9-78).	84
b) “Malone c/United Kingdom” (2-8-84)	85
c) “Schenk c/Suiza” (12-7-88).	87
d) “Huvig c/Francia” y “Krüslin c/Francia” (24-4-90)	88

V.	Algunos datos sobre la experiencia francesa	91
1.	Antecedentes de la ley vigente.....	91
2.	Breve análisis de la ley.....	92
a)	Interceptaciones que tienen origen en decisiones judiciales	92
b)	Algunos casos resueltos a la luz del nuevo ordenamiento sobre interceptaciones dispuestas por los jueces.....	93
c)	Las escuchas administrativas, llamadas “interceptación de seguridad”	96
3.	Reformas ulteriores	97
VI.	Breves referencias a la experiencia alemana	97
VII.	La experiencia española	99
1.	Normativa.....	99
a)	La Constitución	99
b)	La legislación.....	99
2.	Algunas ideas generales sobre la jurisprudencia española.....	101
3.	Ánalisis jurisprudencial de los requisitos legales	102
a)	Intervención judicial	102
b)	Etapa del proceso durante la cual puede dictarse la orden ..	104
c)	Existencia de indicios	106
d)	Motivación de la decisión judicial	107
e)	Proporcionalidad de la medida	111
f)	Sujeto pasivo de la medida	114
g)	Uso de las escuchas para otros fines	115
h)	Otras garantías.....	116
VIII.	Brevísimas referencias a la experiencia italiana.....	118
IX.	La jurisprudencia de la Sala Constitucional de la Corte Suprema de Costa Rica	119
X.	Los principios de la jurisprudencia europea y el ordenamiento argentino	119
1.	Normativa.....	119
2.	Objetivos	120
3.	Comunicaciones con el abogado	121
4.	Orden judicial. Incorporación de la documental al juicio	121
5.	Organismo a través del cual se realizan.....	122

XI.	Destino de la prueba ilegítimamente obtenida a través de interceptaciones telefónicas. Los efectos del “envenenamiento”	123
1.	¿Qué hacer con la prueba ilegítimamente obtenida? Preliminares	123
2.	La situación en España. Algunas reglas	125
3.	La situación en Italia	127
4.	La jurisprudencia argentina	127
XII.	La prueba obtenida a través de las interceptaciones telefónicas lícitamente incorporadas. Valoración	128

LA PRUEBA EN LOS DERECHOS REALES

por ELENA I. HIGHTON

1.	Planteo y límites del tema	131
2.	La propiedad y su prueba	132
3.	Las presunciones legales y la carga de la prueba	134
4.	Prueba de los derechos reales sobre inmuebles	135
4.1.	Adquisición derivada por actos entre vivos	135
4.1.1.	El título suficiente	135
4.1.2.	Principio general en cuanto a la prueba del título	137
4.1.3.	Excepciones y casos particulares en cuanto a la prueba del título	137
4.1.4.	El modo suficiente tradición	157
4.1.5.	Principio general en cuanto a la prueba del modo	157
4.1.6.	El tema de la prueba de la posesión y las presunciones posesorias	158
4.1.7.	Excepciones en cuanto a la prueba del modo	173
4.2.	Adquisición del derecho real por usucapión	175
4.2.1.	Usucapión breve	175
4.2.2.	Usucapión larga	176
4.3.	Prueba de la propiedad de los accesorios y frutos	184
4.4.	La prueba de los derechos reales en las acciones reales	187
4.4.1.	Prueba en la acción reivindicatoria	188
4.4.2.	Prueba en la acción confesoria	193
4.4.3.	Prueba en la acción negatoria	194
4.5.	La prueba en las acciones posesorias	196

5. Prueba de los derechos reales sobre muebles	200
5.1. Principio general en cuanto a prueba de la propiedad por la posesión	200
5.2. Excepciones al principio de prueba de la propiedad por la posesión	203
5.3. La prueba en los derechos reales sobre cosas muebles registrables	205
5.3.1. Régimen especial de prueba de la propiedad de los automotores	205
5.3.2. Prueba de la propiedad de los semovientes. Caso especial del ganado.....	207
5.4. Usucapión de derechos reales sobre cosas muebles	209
6. Conclusión	209

LA PRUEBA EN LA INEFICACIA CONCURSAL

por JAVIER E. FERNÁNDEZ MOORES

1. Introducción	211
2.1. La ineficacia de “pleno derecho” que necesita ser probada.....	212
2.2. Actos excluidos por la jurisprudencia del ámbito de aplicación del artículo 122 de la ley 19.551 (art. 118, ley 24.522) por la ausencia de comprobación de los presupuestos de hecho contemplados en la norma	214
2.3. Actos declarados ineficaces por los tribunales en el ámbito del artículo 122 de la ley 19.551	215
3. La prueba en la revocatoria concursal.....	217

PRUEBA DE LA CAUSA DE LOS TITULOS DE CREDITO EN LOS CONCURSOS. EVOLUCION JURISPRUDENCIAL

por HORACIO ROITMAN y JOSÉ ANTONIO DI TULLIO

1. Régimen anterior a los plenarios.....	221
2. Vigencia de los plenarios “Translínea” y “Difry”. Fundamento	223
3. Flexibilización jurisprudencial. El caso “Lajst”	225
4. Carga de la prueba.....	230
5. Certificado de saldo deudor en cuenta corriente bancaria	232

6. Situación del aval. Acreditación de la causa.....	233
7. Conclusión.....	233
8. Bibliografía específica.....	234

CUESTIONES PROBATORIAS EN DERECHO CAMBIARIO

por SALVADOR D. BERGEL y MARTÍN E. PAOLANTONIO

1. Introducción	237
2. Tasa procesal y tasa sustancial de excepciones: el Derecho cambiario como Derecho de fondo.....	239
3. Cuestiones probatorias en materia cambiaria: plan de trabajo	243
3.1. Cuestiones probatorias en la creación del documento cambiario: carácter de las suplencias legales.....	243
3.1.1. Cuestiones probatorias en la creación del documento: la determinación de la obligación debida y el “error de pluma”	245
3.2. Cuestiones probatorias relacionadas con el libramiento o suscripción del documento cambiario en blanco	245
3.2.1. Cuestiones probatorias relacionadas con el libramiento o suscripción del documento cambiario en blanco: la prueba del estado subjetivo del tercero..	246
3.2.2. Cuestiones probatorias relacionadas con el libramiento o suscripción del documento cambiario en blanco: la prueba del contenido del pacto de completamiento	247
3.3. Cuestiones probatorias relacionadas con la circulación del documento cambiario	247
3.3.1. Cuestiones probatorias relacionadas con la circulación del documento cambiario: la legitimación y titularidad del derecho cambiario.....	248
3.3.2. Cuestiones probatorias relacionadas con la circulación del documento cambiario: la determinación del endosatario de un endoso en blanco	250
3.3.3. Cuestiones probatorias relacionadas con la circulación del documento cambiario: la determinación de la fecha del endoso	251

3.4. Cuestiones probatorias referidas al aval: la identificación del avalado y la calificación de las firmas “extravagantes”	252
3.5. Cuestiones probatorias relativas a la presentación al pago del documento	254
3.5.1. Principales normas cambiarias involucradas en la controversia	255
3.5.2. La controversia jurisprudencial y los fallos plenarios de la Cámara Nacional en lo Comercial	255
3.6. Cuestiones probatorias concernientes a la relación causal: el documento cambiario como prueba de la relación subyacente	261
3.7. Cuestiones probatorias atinentes a la acción de enriquecimiento: la carga de la prueba del enriquecimiento	263
3.8. Cuestiones probatorias en las alteraciones de los documentos cambiarios	264
3.8.1. Cuestiones probatorias en las alteraciones: la carga de la prueba	265
3.8.2. Cuestiones probatorias en las alteraciones: la presunción del artículo 88 de la ley concursal	266
3.9. Cuestiones probatorias en el proceso de cancelación	267
3.9.1. Cuestiones probatorias en la cancelación cambiaria: la prueba de la desposesión y el contenido de la cambial	269
3.9.2. Cuestiones probatorias en la cancelación cambiaria: la prueba en la oposición al auto de cancelación	270

COMENTARIOS CRITICOS DE JURISPRUDENCIA

PARTE GENERAL

Director de área: JULIO CÉSAR RIVERA
 Colaborador: JORGE A. MAYO

I. Personas físicas	275
1. Insanía. Procedimiento. Recurso extraordinario	275
2. Dementes. Esterilización. Autorización judicial. Amparo	277
3. Derechos personalísimos. Transplante de órganos. Posesión de estado; efectos	278

II. Personas jurídicas.....	279
1. Poder disciplinario de las asociaciones civiles. Suspensión ilegítima de un asociado. Indemnización de daños y perjuicios.....	279
III. Actos jurídicos.....	280
1. Nulidad de convenio de honorarios con arquitectos. Efectos del pago aceptado sin reservas.....	280
2. Contratos. Nulidad. Cláusula inmoral: venta de influencia	280
3. Nulidad de los actos jurídicos. Modificaciones legislativas. Honorarios del abogado. Pactos prohibidos en ciertas materias.....	281

OBLIGACIONES

Director de área: ALBERTO J. BUERES
 Colaborador: ROBERTO ANTONIO VÁZQUEZ FERREYRA

I. Parte general	283
a) Desindexación de honorarios	283
b) Daño indemnizable por el incumplimiento de una obligación de dar sumas de dinero	284
II. Responsabilidad por daños	284
a) Responsabilidad civil del anestesista. Obligación de medios o de resultado. Importancia del parte anestésico	284
b) Indemnización por la muerte de un hijo por nacer	286
c) Acción civil en sede penal.....	288
d) Los diversos tipos de daños admitidos en nuestro ordenamiento y por la jurisprudencia.	289
e) Daño moral colectivo	289

CONTRATOS

Director de área: JORGE MOSSET ITURRASPE
 Colaborador: RICARDO LUIS LORENZETTI

1. Celebración de un nuevo contrato y extinción de la obligación del “principal pagador”	291
2. Legitimación del fiador para promover el juicio de desalojo.....	294

3. Legitimación del nuevo propietario del inmueble para promover el juicio de desalojo	295
4. El precio escalonado en la locación	298
5. Opción unilateral de prórroga	301
Responsabilidad del locador	305

DERECHOS REALES

Directora de área: BEATRIZ AREÁN

1. Prescripción adquisitiva	307
1.1. Condominio. Interversión de título. Naturaleza de los actos posesorios.....	307
2. Reivindicación.....	309
2.1. Prueba del derecho de poseer. El caso previsto por el artículo 2790 del Código Civil. Insuficiencia de valor probatorio del certificado registral.....	309
3. Hipoteca.....	312
3.1. Venta del inmueble hipotecado. Conceptos del tercer adquirente y tercer poseedor. Liberación del deudor originario	312
3.2. Privilegios por expensas e impuestos y gastos de escrituración. Prioridad del acreedor hipotecario	314
4. Propiedad horizontal	315
4.1. Naturaleza jurídica del consorcio. Integración del patrimonio. Responsabilidad subsidiaria de los consorcistas. Improcedencia de su quiebra	315

FAMILIA

Directora de área: AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

Colaboradora: MARÍA ANGÉLICA CORREA

I. Régimen patrimonial del matrimonio.....	319
Responsabilidad por deudas. Alimentos debidos a los hijos de uno de los cónyuges. Embargo	319
Indivisión poscomunitaria.....	320

Asentimiento.....	321
1. Mandato entre cónyuges para la venta de bienes gananciales.....	321
2. Compraventa de inmuebles. Efectos del contrato celebrado sin el asentimiento del cónyuge	321
3. Boleto de compraventa	321
Recurso de inaplicabilidad de ley. Improcedencia. Divorcio: culpabilidad, oportunidad del planteo. Indemnización por simulación contra una sociedad que integra el marido	322
Medidas cautelares. Intervención de sociedades. Contracautela	322
II. Matrimonio	323
Nulidad en el Derecho Canónico. Causal de incapacidad para asumir las obligaciones esenciales del matrimonio	323
III. Divorcio	325
1. Causales	325
2. Cuestiones procesales	327
IV. Alimentos	328
1. Sueldo del obligado. Pagos parciales. Excepción de litispendencia.....	328
2. Incomparecencia a la audiencia. Multa	328
3. Pago. Demora en la percepción de haberes jubilatorios	329
4. Caducidad de cuotas atrasadas: presunción de falta de necesidad. Inactividad procesal de la alimentada	329
5. Sentencia: carácter declarativo. Alimentos atrasados: determinación de una cuota suplementaria	330
6. Determinación de la cuota. Mayor edad de los alimentados. Nacimiento de otros hijos.....	330
7. Compensación. Pagos realizados en especie	331
8. Aumento de la cuota fijada por sentencia o convenio. Crecimiento de los hijos.....	331
V. Filiación	332
1. Filiación biológica	332
2. Filiación adoptiva	333
VI. Patria potestad.....	334
Régimen de visitas. Derecho del menor.	
Medidas precautorias	334
Derecho de visita. Determinación del régimen	334

Falta de convivencia de los padres. Ejercicio compartido. Homologación del acuerdo	335
VII. Tenencia	335
Atribución de la tenencia. Domicilio en el extranjero. Régimen de visitas.....	335
VIII. Bien de familia	335
Crédito por expensas comunes.....	335
Crédito por honorarios regulados luego de la inscripción	336
IX. Otras cuestiones procesales	336
Beneficio de litigar sin gastos y disolución de la sociedad conyugal	336
Legitimación para promover juicio sucesorio. Mujer que contrajo nupcias en Paraguay, sin disolución del primer matrimonio del causante en el país.....	337

SUCESIONES

Director de área: EDUARDO A. ZANNONI
Colaboradora: BEATRIZ R. BÍSCARO

I. Sucesión <i>ab intestato</i>	339
1. Principios generales. Apertura del proceso sucesorio	339
2. Derechos y obligaciones de los herederos	339
3. Declaratoria de herederos	340
4. Cesión de herencia	341
5. Administración de la sucesión	341
6. Medidas cautelares	342
7. Cargas de la sucesión	342
8. Derecho de representación	343
9. Deudas del causante	343
10. Partición. Intervención del heredero del heredero	345
11. Sucesión del cónyuge	345
II. Sucesión testamentaria.....	346
1. Testamento ológrafo	346
2. Legados	347

CONCURSOS

Director de área: HORACIO ROITMAN
Colaboradores: JOSÉ ANTONIO DI TULLIO
Y PABLO ANDRÉS PALAZZI

I. Ordenamiento de fallos según el articulado de la Ley de Concursos y Quiebras 24.522	349
II. Resumen de jurisprudencia concursal confeccionado por la Prosecretaría de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial	359
III. Salvataje de empresas. Prórroga del plazo para obtención de las conformidades	367
IV. Fundamentos para la prolongación del plazo	367
V. Algunas conclusiones	368

SEGUROS

Director de área: HORACIO ROITMAN
Colaboradores: VALMY ANSALDI Y EUGENIO SIGIFREDO

Seguro de responsabilidad civil por el uso de automotores. El derecho a la indemnidad patrimonial del conductor no titular del seguro. Póliza no incorporada al proceso	371
Seguro de accidente de trabajo. Cláusula de exclusión de cobertura. Violación de normas de seguridad del trabajo y del trabajo de menores de edad	375
Contrato de seguros. Agravación del riesgo. Concepto. Juicio de peritos: prueba esencial y dirimente	376
Contrato de seguros. Dirección del proceso. Las costas del abogado designado por el asegurador en caso de liquidación	378

SOCIEDADES

Director de área: MARTÍN E. PAOLANTONIO

1. Parte general	381
1.1. Desestimación de la personalidad societaria. Trámite	381
1.2. Sociedad de hecho. Concubinato	381

1.3. Participación societaria en exceso de lo previsto por el artículo 31 de la Ley de Sociedades Comerciales.....	381
1.4. Representación societaria. Otorgamiento de garantías a terceros	382
1.5. Sociedad extranjera no inscripta. Irregularidad	382
2. Sociedad anónima y en comandita por acciones	383
2.1. Acciones nominativas. Perfeccionamiento de la transferencia.....	383
2.2. Asamblea. Nulidad. Impugnación posterior al plazo del artículo 251 de la Ley de Sociedades Comerciales.....	383
2.3. Asambleas. Impugnación. Competencia. Fuero de atracción	383
2.4. Asamblea. Invalidez. Vicios de la convocatoria y del acta	384
2.5. Asamblea. Nulidad. Alcances del artículo 251 de la Ley de Sociedades Comerciales	384
2.6. Directores. Responsabilidad. Culpa <i>in vigilando</i>	385
2.7. Directores. Responsabilidad. Acción individual de responsabilidad	385

DERECHO CAMBIARIO

Director de área: MARTÍN ESTEBAN PAOLANTONIO

1. Letra de cambio y pagaré	387
1.1. Requisitos formales. Suma determinada de dinero. Doble designación de moneda.....	387
1.2. Requisitos formales. Suma determinada de dinero. Denominación “dólares EE. UU.”	387
1.3. Requisitos formales. Fecha de creación. Día domingo. Validez	388
1.4. Requisitos formales. Fecha de vencimiento. Suplencia legal ..	388
1.5. Requisitos formales. Vencimiento. Nulidad	388
1.6. Intereses. Documento pagadero a día fijo	388
1.7. Acciones cambiarias. Contenido económico. Intereses. Tasa aplicable	389

1.8. Acciones cambiarias. Tasa procesal de excepciones.....	389
1.9. Acciones cambiarias. Excepción de pago documentado.....	389
1.10. Acciones cambiarias. Excepción de espera	390
2. Cheque.....	390
2.1. Endoso. Legitimación. Transmisión de un cheque rechazado.....	390
2.2. Acciones cambiarias. Microfilmación del cheque. Inhabilidad de título.....	390
2.3. Acciones cambiarias. Tasa de interés aplicable.....	391

DERECHO COMUNITARIO

DOCTRINA

REGLAS DE JUEGO E INSTITUCIONES EN EL MERCOSUR

por FÉLIX PEÑA

Insuficiencias jurídico-institucionales en el Mercosur.....	395
La importancia económica de la cuestión jurídico-institucional.....	398
Calidad de las reglas de juego y funcionalidad institucional	399
Seguridad jurídica e institucionalización de la flexibilidad	402
Reflexiones sobre dos casos concretos.....	404

COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL EN EL MERCOSUR

por AMALIA URIONDO DE MARTINOLI

I. Introducción.....	409
II. Ambitos de producción jurídica.	409
III. Incidencia de la Constitución en orden a las fuentes del Derecho Internacional Privado	413
IV. El rol de la jurisprudencia interna	414
V. Criterios de atribución de la competencia judicial internacional	416
VI. Protocolo de Buenos Aires.	422
a) Por lo menos una de las partes del contrato tenga su domicilio o sede social en un Estado Parte	423

b)	Condiciones de forma	424
c)	Condiciones de fondo	426
d)	Es preciso que exista una conexión razonable entre la relación litigiosa y el tribunal designado	426
e)	Que no haya sido obtenida en forma abusiva	431
VII.	Propuesta	435

ACTUACION INTERNACIONAL DE LAS SOCIEDADES

por VICTORIA BASZ

.....	437
Capacidad y existencia de las sociedades	439
Legislación argentina no convencional.....	440
Actos aislados y actos habituales	441
Jurisdicción	443
Domicilio de las sociedades	444
Nacionalidad de las sociedades.....	445
Teorías del control en materia societaria	445
Relación societaria en ámbitos integrados	448
a) Sociedades e integración latinoamericana	449
b) Las sociedades en la Unión Europea.....	453

PERSPECTIVAS DO MERCOSUL ATRAVES DE UMA VISÃO ECONÔMICO-JURIDICA

por MARISTELA BASSO

1.	Introdução	455
2.	O conteúdo e alcance do Tratado de Assunção e do Protocolo de Ouro Preto	457
3.	O Mercado Comum como fenômeno econômico	459
4.	Os efeitos jurídicos do Mercado Comum.....	461
4.1.	Características do Direito comunitário europeu.....	461
4.2.	Características do Direito do MERCOSUL	464
5.	As Perspectivas jurídico-institucionais para a implementação do MERCOSUL	465