



ÍNDICE SUMARIO

Índice general

11

CAPÍTULO INTRODUCTORIO

LA BANCA ANTE LA CRISIS GLOBAL

por María Elisa Kabas de Martorell

I. Panorama general. Riesgos y perspectivas	15
1. La crisis en Europa	16
2. Los diversos conflictos de los países de la zona euro	17
a) Grecia	17
b) España	18
c) Italia	19
d) Francia	19
e) Alemania	20
f) Inglaterra	20
3. La situación en los Estados Unidos	20
4. Los remedios intentados por los distintos gobiernos	21
II. El panorama financiero argentino	24
1. La banca argentina en el período 2011-2012	24
2. Posición de la banca argentina frente a las entidades financieras internacionales	26
3. Los mecanismos de defensa del sistema arbitrados por el Poder Público Nacional (PEN) a comienzos de 2012	27
III. Nuevamente sobre la responsabilidad de los bancos: incidencia de la realidad en su juzgamiento	30
IV. Conclusiones	32

PRIMERA PARTE

LA OBLIGACIÓN DE SEGURIDAD BANCARIA LA OBLIGACIÓN DE SEGURIDAD BANCARIA. CAJAS DE SEGURIDAD. SEGURIDAD EN LA INFORMACIÓN

por María Cristina O'Reilly

I. Introducción	37
II. La obligación de seguridad y la responsabilidad bancaria	38
III. Caja de seguridad	43
1. Antecedentes	43
2. Concepto	46
3. Fundamentos de la responsabilidad del banco	49
A. Introducción	49
B. Deber de seguridad. Responsabilidad objetiva	50
C. Obligación de resultado	53
D. Cláusulas de exoneración de responsabilidad	57
E. Hechos imprevisibles	60
4. Reclamo indemnizatorio frente al robo o hurto de la caja de seguridad	63
A. Legitimación activa. Propiedad de los bienes depositados en la caja	63
B. Prueba del contenido de la caja	66
1) Dinero	72
2) Joyas	78
3) Daño moral	80
4) Daño punitivo	84
IV. Seguridad en la información	86
1. Introducción	86
2. La información comercial y el derecho a la intimidad	88

3. El "hábeas data" comercial	93
4. El "derecho al olvido"	96
5. Reclamo de daños y perjuicios	106
A. Pérdida de chance	110
B. Daño psicológico	116
C. Daño moral	117

SEGUNDA PARTE **FACTORING**

FACTORING

por Héctor Azeves

	127
I. Los antecedentes históricos de la figura	128
II. Concepto	131
1. Terminología a emplear	131
2. Finalidad de la figura	132
3. El factoring como operación y como contrato. Diversas definiciones	133
III. La estructura del factoring	138
IV. Naturaleza jurídica	140
V. Comparación con otros contratos	142
1. Con la cesión de créditos	142
2. Con el descuento bancario	143
3. Con la operación lombarda	144
4. Con el mandato	145
5. Con la comisión	145
6. Con el descuento de facturas	146
7. Con el <i>confirming</i> -confirmación de pedido	146
8. Con el <i>forfaiting</i>	147
9. Con el seguro de crédito	148
10. Con la subrogación	149
VI. Principios generales aplicables en razón de su atipicidad	150
VII. Normas aplicables en el Derecho argentino	151
VIII. Modalidades: el factoring y sus variantes	152
IX. Transmisión de los créditos	155
1. Modalidad transmisiva	155
2. Las ventajas del modelo de "cesión global anticipada de créditos futuros"	156
X. Partes	158
XI. Objeto del contrato	158
XII. Derechos y obligaciones de las partes	159
1. Obligaciones del factor respecto del cliente	159
2. Obligaciones del cliente respecto del factor	160
3. Obligación de los deudores cedidos respecto del factor	160
4. Derechos del factor respecto del cliente	160
5. Derechos del cliente respecto del factor	160
6. Derecho del factor respecto de los deudores cedidos	160
7. Derechos del deudor cedido respecto del factor	161
XIII. Responsabilidad de los prestadores	161
XIV. Servicios complementarios relacionados al contrato de factoring	162
1. Para el cliente	162
1.1. Tipo de negocio	162
1.2. Situación financiera	163
1.3. Política de ventas	163
1.4. Técnicas de producción	164
1.5. Políticas de riesgo	164

2. Para el deudor cedido	164
2.1. Tipo de negocio	164
2.2. Situación financiera	165
XV. El contrato de factoring y su faz impositiva	165
1. Impuesto a las ganancias	166
2. Impuesto al valor agregado	166
XVI. Extinción del contrato de factoring	167
XVII. Publicidad del instituto en Latinoamérica	168
1. Características del factoring objeto de publicidad en Latinoamérica	168
2. Beneficios con los que se promociona el factoring en los medios de comunicación especializados	169
2.1. Se enuncia que el factoring	169
2.2. En cuanto a su costo	170
XVIII. Una cuestión por lo común conflictiva: la problemática de la notificación	171
XIX. Efectos del contrato entre las partes y los terceros	172
1. Embargos anteriores al contrato de factoring	172
2. Acreedores que embargan después de la notificación	173
3. Acreedores que embargan antes de la notificación, pero después de la cesión que se efectuó al factor	173
4. Concurso o quiebra	173
4.1. Del factor	173
4.2. Del factoreado	174
XX. Competencia judicial en materia de contrato de factoring	174
XXI. Rendición de cuentas en el factoring	175
XXII. Problemas de la cesión global	176
XXIII. El instituto en el Derecho Comparado	177
1. En los Estados Unidos	177
2. En el Reino Unido	178
3. En Francia	178
XXIV. Tentativas de unificar el Derecho aplicable en el ámbito internacional	179
XXV. Conclusiones	180

TERCERA PARTE LEASING

LEASING

por Augusto H. L. Arduino

I. Introducción. Antecedentes legislativos	185
II. Legislación nacional vigente	192
III. Concepto de leasing	194
1. Construcciones doctrinarias	194
2. La definición legal	196
IV. Naturaleza jurídica	198
V. Elementos estructurales del contrato de leasing	199
VI. Carácteres del contrato de leasing	202
VII. Objeto del contrato	205
1. Cosas muebles	205
2. Inmuebles	206
3. Marcas	207
4. Patentes	210
5. Modelos industriales	217
6. Software	218
VIII. Partes	223
IX. Formalidades	224
X. Modalidades	230

XI. Traslado de los bienes	232
XII. Derechos y obligaciones de las partes	232
1. Derechos y obligaciones del dador	232
2. Derechos y obligaciones del tomador	233
XIII. Entrega y recepción del bien	234
XIV. Oponibilidad frente a terceros	236
XV. El leasing en el concurso preventivo y la quiebra	236
1. El concurso preventivo y la quiebra del dador	237
2. El concurso preventivo y la quiebra del tomador	243
XVI. Cesión del contrato de leasing	244
XVII. Responsabilidad objetiva	244
XVIII. Extinción del contrato	245

CUARTA PARTE FINANCIAMIENTO INTERNACIONAL DEL CRÉDITO DOCUMENTARIO

EL CRÉDITO DOCUMENTARIO

por Fernando G. D'Alessandro

I. Origen, razón de ser y generalidades	251
II. Las partes intervinientes	254
III. Antecedentes históricos y evolución	255
IV. Las reglas y usos uniformes relativos a los créditos documentarios	258
V. Las tres funciones del crédito documentario	262
VI. Otros mecanismos de pago usuales en el comercio internacional	263
VII. Clasificación de los créditos documentarios según sus diversas modalidades	264
A. Crédito revocable o irrevocable	264
B. Crédito confirmado o simple	265
C. Crédito divisible o indivisible	266
D. Crédito transferible o intransferible	267
E. Con provisión de fondos o sin ella	268
F. Directos e indirectos	268
G. Por las distintas formas de pago	268
H. Según las distintas modalidades de utilización	268
I. Crédito con cláusula roja y con cláusula verde	269
J. Crédito <i>back to back</i> (subsidiario o respaldado)	270
VIII. Naturaleza jurídica del crédito documentario	271
IX. Relación ordenante-beneficiario	273
X. Relación ordenante-banco emisor	276
XI. Relación banco emisor-beneficiario	280
XII. La importancia de la documentación en la operatoria	282
A. Documentación relativa a las mercaderías	283
B. Documentación relativa al transporte	285
C. Documentación relativa al seguro	291
D. Otros documentos	294
E. Documentos electrónicos	294
XIII. El examen de la documentación. La presentación conforme. Las discrepancias (alternativas que se suscitan)	295
XIV. Tolerancias admisibles	299
XV. Condiciones no documentarías	300
XVI. Los plazos en el crédito documentario	301
XVII. La intervención de otros bancos intermediarios	302
XVIII. La excepción de fraude en el crédito documentario	305
A. La situación en los Estados Unidos de América	308
B. La situación en Gran Bretaña	312
C. La situación en Francia	314

D. La situación en Alemania	315
E. La situación en España y en Argentina	316
XIX. Prescripción	318

QUINTA PARTE EL "TRUST" ANGLOSAJÓN Y EL FIDEICOMISO

FIDEICOMISO por Walter Ton

	323
1. Introducción	324
2. Antecedentes	324
2.1. El <i>trust</i> anglosajón y el fideicomiso	324
2.1.1. Derecho Romano	325
2.1.2. El Derecho anglosajón	326
2.2. Nacimiento y evolución de la figura en la República Argentina	328
3. El fideicomiso en la América de habla hispana	330
3.1. Colombia	331
3.2. El Salvador	332
3.3. Venezuela	334
3.4. México	334
3.5. Honduras	338
3.6. Chile	339
3.7. Bolivia	341
3.8. Costa Rica	343
3.9. Perú	344
3.10. Guatemala	345
3.11. Panamá	347
3.12. Brasil	348
3.13. Ecuador	351
3.14. Paraguay	352
3.15. Uruguay	353
4. El negocio fiduciario	354
5. El negocio indirecto	355
6. Dominio fiduciario	355
7. Definición	357
8. Naturaleza jurídica	358
8.1. Limitaciones pactadas en el contrato	359
8.2. Los fines del fideicomiso	359
8.3. Consentimiento del fiduciante	359
8.4. Autonomía	360
9. Contenido del contrato	361
10. Carácteres del contrato	361
10.1. Bilateral	361
10.2. Consensual	362
10.3. Neutro	362
10.4. Autonomía	363
10.5. Formal	363
10.6. Nominado o típico	363
10.7. De tracto sucesivo	364
11. Sujetos	364
11.1. El fiduciante	364
11.2. El fiduciario	364
11.2.1. Cesación del fiduciario	367
11.3. El beneficiario	368

11.4. El fideicomisario	369
12. Derechos y obligaciones de los sujetos intervenientes	370
12.1. El fiduciante	370
12.1.1. Derechos	371
12.2. El fiduciario	371
12.2.1. Derechos	371
12.2.2. Obligaciones	372
12.2.3. Rendición de cuentas	374
12.2.4. Responsabilidad por su actuación	376
12.2.4.1. Responsabilidad objetiva	377
12.3. El beneficiario	379
12.4. El fideicomisario	379
13. Los bienes fideicomitidos. Efectos	380
14. Distintos tipos de fideicomiso	383
14.1. Fideicomiso testamentario	384
14.2. Fideicomiso de administración	385
14.2.1. Fideicomiso agropecuario	386
14.2.2. Fideicomiso para cumplir obligaciones sujetas a condición	387
14.2.3. Fideicomiso inmobiliario	387
14.2.4. Fideicomiso de acciones	388
14.2.5. Fideicomiso educativo	388
14.2.6. Fideicomiso de pago	389
14.3. Fideicomiso de garantía	389
14.3.1. Generalidades	389
14.3.2. La legitimidad del fideicomiso de garantía	391
14.3.3. Sujetos	394
14.3.3.1. El fiduciante	394
14.3.3.2. El fiduciario	395
14.3.3.3. El acreedor	396
14.3.3.4. Superposición del rol beneficiario-fiduciario del acreedor	397
14.3.4. Objeto	398
14.3.5. Mecanismo	399
14.3.6. La medida cautelar de no innovar	400
14.3.6.1. La sustitución de la medida de no innovar	404
14.3.7. Otras medidas cautelares	405
14.4. Fideicomiso financiero	406
14.4.1. Liquidación del fideicomiso financiero	410
14.5. Fideicomiso de inversión	411
15. Fideicomiso y titulización o securitización	412
16. La empresa y el fideicomiso	415
17. La extinción del fideicomiso	416
17.1. Liquidación del fideicomiso	416
18. La insolvencia del fideicomiso	417
18.1. Fideicomiso financiero	420
19. Fideicomiso y procesos concursales	421
19.1. El fiduciante	421
19.2. El fiduciario	424
19.3. El beneficiario	425
19.4. El fideicomisario	425
20. La especial situación del fideicomiso de garantía en el concurso del fiduciante	425
20.1. Situación del fiduciario	426
20.2. Situación del beneficiario	427
20.3. Situación del fideicomisario	430
20.4. Situación del síndico del concurso del fiduciante	430
21. Conclusión	430

SEXTA PARTE
LOS PRÉSTAMOS "APALANCADOS"
(Leveraged Buy Out)

**LOS PRÉSTAMOS APALANCADOS O "LEVERAGED BUY OUT" (LBO).
INSTRUMENTACIÓN Y RIESGOS. EXPERIENCIA NACIONAL Y EXTRANJERA**

por Hernán Sauré, Fernando Domingo Tallarico y Martín Medici

1. Acercamiento a la noción de <i>Leveraged Buy Out</i> (LBO)	433
2. El proceso, la información y los sujetos	437
2.1. Los vendedores	438
2.2. Los compradores	440
2.3. Los inversionistas	441
2.4. El rol de la "Banca"	444
3. Características que las empresas <i>target</i> deben poseer en un LBO	446
4. Modalidades de los LBO	449
5. La estructura financiera y de capital. Su instrumentación	451
5.1. La composición del capital y la ingeniería jurídico-financiera aplicada	452
5.2. La financiación de las operaciones de LBO	453
5.2.1. Apalancamiento financiero mediante la emisión de deuda principal o <i>senior debt</i>	454
5.2.2. Apalancamiento financiero mediante deuda subordinada	456
5.2.2.1. La financiación de "entresuelo". Ventajas y desventajas	456
6. Experiencia nacional en torno a las compras y préstamos apalancados: la regulación en nuestro país. Problemática que apareja la implementación de un LBO	459
6.1. Doctrina y jurisprudencia que delimitan el negocio jurídico-financiero (LBO)	460
6.1.1. El desvío del interés social. La doctrina del <i>ultra vires</i>	471
6.1.2. La prohibición de adquisición de propias acciones (art. 220, LSC)	477
6.1.3. Prohibición de dar en garantía acciones propias (art. 222, LSC)	480
6.1.4. El conflicto de interés (art. 248, LSC)	482
6.2. La responsabilidad de los administradores de la sociedad en el mecanismo de instrumentación de un LBO	483
6.2.1. La aplicación de los fondos sociales	488
6.3. Los LBO ante la crisis e insolvencia de la <i>target</i>	488
6.3.1. La extensión de la quiebra (art. 161, LCQ)	490
6.3.1.1. La afectación de bienes sociales	492
6.3.1.2. El desvío del interés social	494
6.3.2. La responsabilidad de los representantes y de terceros	497
6.3.3. La acción social de responsabilidad en la quiebra	498
7. La experiencia extranjera y la actualidad. Regulación y marco de aplicación para las compras apalancadas	501
7.1. El caso de la Comunidad Europea	502
7.2. El caso de España	505
7.3. El caso del resto de Europa continental	523
7.4. El caso de Europa insular	528
7.5. El caso de los EE. UU.	529
8. Conclusiones	531
9. Bibliografía	538