

ÍNDICE SUMARIO

ERNESTO EDUARDO MARTORELL	9
OBRAS ANTERIORES DEL AUTOR.....	11
PRÓLOGO	13

PARTE GENERAL

EL DERECHO DE LOS CONTRATOS. PASADO Y PRESENTE

CAPÍTULO I

PRIMER ABORDAJE AL TEMA CONTRACTUAL: EL DERECHO POSITIVO ARGENTINO

I. Nuestro presente y nuestro pasado	23
1. Nuestro ayer mediato e inmediato.....	23
2. Brevísima referencia a nuestro hoy.....	25
2.1. Lo que se hizo y cómo se hizo, con relación al Código Civil y Comercial de la Nación	25
2.2. Una visión sumamente crítica (que no es la mía) sobre el Código de Vélez Sársfield que rigiera hasta el 31 de julio de 2015	29
2.3. Sistemática del Código. Ubicación de la regulación contractual.....	34
2.4. Impacto de la reforma del año 2015 en materia contractual	36
2.4.1. Preliminar: Nuestros antecedentes del siglo XX. El Derecho y el contrato en el pensamiento de Marco Aurelio Risolía	36

2.4.2. La llamada “crisis del contrato”	43
2.4.3. Crisis del contrato o crisis de los postulados de la concepción civilista del contrato	48
2.5. La evolución técnica del contrato	50
2.6. Lo posterior en el Derecho Comparado. El caso del Reino de España.	57
2.7. Las crisis de los años 1989/1991, 2001/2002 y 2020/2021	58
2.7.1. La problemática económica y sus efectos.	75
2.7.1.1. Los autores, la ideología y “el camaleonismo” político. Mossa, Rawls y la inviolabilidad personal fundada en la justicia	75
2.7.1.2. A modo de enseñanza	79
II. La noción de contrato. Caracterización, tipos y efectos	83
1. Definición de la figura	83
2. Caracterización	85
3. Forma en que el legislador de 2015 ha encarado la regulación contractual	90
III. Efectos de los contratos. El principio del “efecto relativo de los contratos”	92
1. Primera aproximación.	92
2. La noción de “parte” y de “tercero”	92
3. El principio del “efecto relativo de los contratos”	96
3.1. El criterio general.	96
3.2. Algunas hipótesis que escapan a la regla de inoponibilidad.	98
3.2.1. Los casos de “oponibilidad indirecta” de los efectos de los contratos.	99
3.2.2. Los supuestos de actos unilaterales, como los testamentos	100
3.2.2.1. Aquellos actos cuyo objeto principal es, precisamente, producir efectos frente a un tercero	100
4. La posición de Jacques Ghestin	100
5. Jean-Luc Aubert y su postura crítica	101

6. Valoración final del debate. Incomprensible mutismo de la doctrina comercial argentina al respecto.....	101
IV. El Código Civil y Comercial de la Nación y su impacto en la materia.....	103
1. Un acercamiento general	103
2. Nuevamente sobre la posición personal del autor de esta obra.....	108
3. Los llamados “nuevos paradigmas”.....	111
4. El impacto de la reforma sobre la llamada “teoría de la responsabilidad civil”. Los factores subjetivos de atribución	114
4.1. La responsabilidad civil.....	114
4.2. Los presupuestos de la responsabilidad civil.....	116
4.2.1. La ampliación del concepto de “culpa”	120
4.2.2. La flexibilización de la noción de “dolo”.....	122
5. La flexibilización de la carga de la prueba	123
6. Algunas reflexiones finales	125

CAPÍTULO II

CONCENTRACIÓN DE CAPITALES. NOCIÓN Y MODALIDADES DE CONTROL. EL ABUSO Y LOS CONTRATOS

I. Aparición de la concentración de capitales como fenómeno.....	127
II. La sociedad anónima, los grupos económicos y el fenómeno del poder.....	137
1. ¿La sociedad anónima se encuentra desbordada?.....	137
2. La gran sociedad anónima, los grupos económicos y los riesgos que implica su actuación.....	140
3. Sociedades anónimas, grupos económicos y poder político	142
III. El universo contractual. Desembarco de la noción de peligrosidad.....	150
1. Volviendo sobre el <i>Ancien Régime</i> una vez más.....	150

2.	De viejas categorías jurídicas que lograron reconocimiento . . .	151
2.1.	Los contratos paritarios o discrecionales	151
2.2.	Los contratos por adhesión y los de consumo.	151
IV.	Las cláusulas abusivas. Noción. Aplicabilidad de su normativa . .	157
1.	Concepto	158
2.	Aplicabilidad de la normativa bajo análisis	159
2.1.	Control de incorporación	159
2.2.	Regla general aplicable en la materia. Los actos conexos	159
2.3.	Límites y control judicial.	160
3.	Corolario	161

CAPÍTULO III

LA NOCIÓN DE CONTROL Y SUS EFECTOS EN LAS DISTINTAS RAMAS DEL DERECHO

.....		163
I.	“Control” de sociedades y de grupos económicos en el país.	164
II.	Nuevamente sobre los grupos económicos y la concentración de capitales	165
1.	A modo de introducción	165
2.	La inexistencia de un concepto unívoco sobre el control	168
3.	Diversos métodos de agrupamiento de sociedades y de empresas	170
3.1.	Agrupamiento bajo formas societarias	170
3.2.	Agrupación de sociedades bajo formas contractuales	171
4.	Los mecanismos de “control” de sociedades	172
III.	“Holdings financieros” y sociedades utilizadas para perjudicar . . .	174
1.	La sociedad <i>holding</i> . Características y peculiaridades.	174
2.	Algunos casos de escándalos protagonizados por “ <i>holdings</i> financieros”	177
2.1.	El <i>leading case</i> “Rumasa SA”	180
2.2.	El caso “Ibercorp SA”	183
3.	Esquema de responsabilización por los perjuicios causados por los “ <i>holdings</i> financieros” y sus sociedades vasallas	184
4.	El caso de los “ <i>holdings</i> financieros”	193

IV. El denominado “control externo”	197
1. Primera aproximación.	197
2. El control mediante los “contratos de dominación”	200
3. Nuevamente sobre el “principio del efecto relativo de los contratos”. Revisión crítica y estado actual de la cuestión	204
V. La responsabilidad por control y/o dominación reprochable en el Derecho Societario.	208
1. Introducción	208
2. Incertidumbre causada por la falta de una caracterización uniforme del control. Equivocidad del término	209
3. Panorama general de los cuadros de control	210
4. Algunas maniobras ruinosas en materia de control	211
5. El control en la ley 19.550	212

EL “CONTROL LESIVO” Y EL DERECHO CONCURSAL

VI. Proceso concursal e integridad patrimonial. Instrumentos defensivos.	224
VII. Principios que rigen el procedimiento concursal.	227
1. Los principios	227
2. Diferencia entre los mecanismos concursales y otros institutos que tutelan el mantenimiento de la integridad patrimonial del deudor	228
2.1. La ineficacia.	228
2.2. La extensión de responsabilidad.	229
2.3. La extensión de la quiebra	231
VIII. El análisis puntual de la normativa que rige la extensión de quiebra.	232
1. El inciso 1º del artículo 161 de la Ley de Concursos y Quiebras: la actuación en interés personal.	233
2. El abuso de la situación de control (art. 161, inc. 2º, LCQ)	235
3. La extensión de quiebra por confusión patrimonial inescindible (art. 161, inc. 3º, LCQ)	236
4. El “control externo” o contractual. ¿Es posible requerir la extensión de la quiebra en los casos de “control externo”?	236

5. Las conductas objeto de reproche en la ley 24.522: ¿Son “tipos” legales?	239
---	-----

EL CONTROL LESIVO Y EL DERECHO DEL TRABAJO

IX. Responsabilidad por control dañoso en la normativa laboral	242
1. Introducción	242
2. La Ley de Contrato de Trabajo (20.744) y su redacción actual ..	243
3. ¿Cómo opera la responsabilidad en los casos de control externo contractual?	249
X. El Código Civil y Comercial de la Nación y su impacto en materia de control contractual lesivo	262
1. Aproximación al tema	262
2. El desembarco en el texto legal de los llamados “contratos de empresa”	263
3. Las figuras del Capítulo 16 (<i>Contratos asociativos</i>) del Título IV (<i>Contratos en particular</i>) del Libro Tercero (<i>Derechos personales</i>) del Código Civil y Comercial de la Nación	266
4. La pretensión del legislador de 2015 de limitar la responsabilidad en ciertos casos	267
5. Las posiciones encontradas de Osvaldo Marzoratti y de Martín Böhmer	269
6. ¿Qué conclusión se puede extraer en el caso de todos los “contratos de empresa” devenidos en “contratos de dominación”?	272
7. Conclusiones	273

PARTE ESPECIAL

CASOS PUNTUALES DE DOMINACIÓN CONTRACTUAL. CONSECUENCIAS PATOLÓGICAS. RESPONSABILIDAD

CAPÍTULO IV

EL CONTRATO DE SINDICACIÓN DE ACCIONES

I. Introducción	279
-----------------------	-----

II. El “sindicato de accionistas”: <i>¿What’s that?</i>	281
III. Análisis de la figura y derivaciones del control por sindicación de acciones	286
1. El sindicato accionario en el mundo y en la República Argentina	286
2. Las clases de sindicatos de accionistas.....	289
2.1. Los sindicatos de mando	289
2.2. Los sindicatos de bloqueo	291
2.3. Los sindicatos financieros	291
3. Sobre lo reprochable de los sindicatos. ¿Y la inoponibilidad?	292
IV. Efectos de la dominación dañosa a través de la sindicación. Acciones societarias, concursales y laborales posibles	294
1. Control lesivo por sindicación y responsabilidad societaria	294
1.1. El accionista y/o controlante que actuó con culpa o dolo en contra y/o en perjuicio del interés social.....	295
1.2. El accionista sindicado y/o su representante que causó un daño corporativo actuando en contra del interés social	297
1.3. <i>Case</i> de los directores que ejecutaron una resolución lesiva, consecuencia de lo votado por el sindicato accionario en contra del interés social.....	298
2. Control por sindicación y responsabilidad concursal.....	299
2.1. Efectos de la dominación societaria	299
2.2. Daño societario por dominación de un sindicato de accionistas y “acciones de extensión de responsabilidad” concursal (art. 173, ley 24.522)	302
3. Sociedad dominada y quiebra: ¿Existen “tipos legales” en materia de “extensión de la quiebra”?.....	307
3.1. Alcances de la responsabilidad concursal del sindicato de accionistas	310
3.1.1. <i>¿Te domino ma non troppo?</i>	310
3.1.2. “El que las hace las paga” (de un viejo dicho popular).....	311

4. Mariano Cúneo Libarona (hijo) y un muy ligero acercamiento a la responsabilidad penal	312
4.1. Los tipos penales del Derecho Penal de las Sociedades	314
4.1.1. Delitos vinculados a la gestión	315
4.2. Delitos que protegen la negociación de acciones	315
4.3. Otra serie de delitos	316
4.3.1. Tendencias actuales	317
5. Problemática laboral	318
V. Conclusiones	320

CAPÍTULO V

CONTRATOS “DE EMPRESA”, CONTRATOS ASOCIATIVOS Y RESPONSABILIDAD SOLIDARIA

I. Los llamados “contratos de empresa”. Acercamiento y primeras precisiones	323
II. La aplicabilidad de todo lo dicho en materia de “contratos de dominación” y de responsabilidad solidaria societaria, concursal y laboral a los contratos “de empresa” y “asociativos”	327
1. Breve <i>racconto</i> de análisis anteriores	327
2. Marzoratti y Böhmer. “El análisis económico del Derecho” y la necesidad de decir las cosas como son	330
III. Los contratos asociativos	335
1. Introducción	335
2. Consideraciones generales	337
3. Disposiciones aplicables a todos los contratos asociativos	338
4. El negocio en participación	341
5. Las agrupaciones de colaboración	343
5.1. Concepto y características	343
5.2. El contrato. Forma y contenido	344
5.3. Funcionamiento de la agrupación de colaboración	347
6. La unión transitoria	350
6.1. Concepto y naturaleza	350

6.2. El contrato. Características y contenido	352
6.3. El régimen de representación	353
6.4. El régimen de responsabilidad de la unión transitoria . . .	353
6.5. Acuerdos	354
6.6. Quiebra, muerte o incapacidad	355
6.7. El caso de las uniones transitorias, y las excepciones a la “mancomunación” de la responsabilidad en algunos de los contratos incorporados al Código Civil y Comercial de la Nación en el año 2015. Opinión de calificada doctrina mercantil	355
6.8. Una vez más sobre los nuevos esquemas interpretativos en el Código Civil y Comercial de la Nación	359
7. Los consorcios de cooperación	361
7.1. Concepto	361
7.2. Características	362
7.3. Contenido del contrato	363
7.4. Normativa contable	364
7.5. Obligaciones y responsabilidad del representante	365
7.6. Responsabilidad de los partícipes	365
7.7. Extinción del consorcio	366

CAPÍTULO VI

CONTRATOS DE FINANCIAMIENTO. PRÉSTAMOS SINDICADOS. “PROJECT FINANCE”

I. Financiamiento, banca y empresa	367
1. Introducción. Importancia de “lo bancario”	367
2. Financiamiento de proyectos	369
II. Los préstamos sindicados	370
1. Concepto y funcionamiento	370
1.1. Noción	370
1.2. Operatividad	371
1.3. Éxito de los préstamos sindicados. Utilización	372

1.4. Funcionamiento interno y responsabilidad externa	373
1.4.1. Relaciones y funcionamiento interno	374
1.4.2. Responsabilidad externa	375
III. Nuevamente sobre el financiamiento	
de proyectos o <i>Project Finance</i>	376
1. Concepto de <i>Project Finance</i>	377
2. ¿Cómo funciona el <i>Project Finance</i> ?	377
3. Protagonistas, negocios, características y riesgos	378
4. <i>Project Finance</i> y “control”.	381

CAPÍTULO VII

CONCLUSIONES GENERALES EN MATERIA DE DOMINACIÓN CONTRACTUAL Y EXTENSIÓN DE RESPONSABILIDAD POR DAÑOS

.....	385
-------	-----

ANEXO

NORMATIVA ANALIZADA EN ESTA OBRA

1. Disposiciones de la Ley de Sociedades Comerciales	391
2. Disposiciones de la Ley de Concursos y Quiebras	393
3. Disposiciones del Código Civil y Comercial de la Nación	394
BIBLIOGRAFÍA GENERAL	417