ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL 7
Presentación, por MIGUEL A. PIEDECASAS 9

CAPÍTULO I

LAS OBLIGACIONES EN PESOS ANTES Y DESPUÉS DE LA PESIFICACIÓN

por FÉLIX A. TRIGO REPRESAS

1. La deuda de dinero 13
2. La inflación en la Argentina 15
3. El régimen de la ley 23.928 17
   a) La "convertibilidad" 17
   b) Los presupuestos de la ley 23.928 18
   c) El retorno al nominalismo 18
   d) El nuevo artículo 619 del Código Civil 21
4. La antesala de la pesificación 23
5. El nuevo régimen monetario y cambiario a partir de la ley 25.561 27
   a) El nuevo "ordenamiento" jurídico 27
   b) El régimen de las obligaciones dinerarias en la emergencia . . . 33
      1) Sus distintas clases 33
      2) Deudas en "pesos" anteriores a la vigencia de la ley 25.561 34
      3) Deudas en "pesos" posteriores a la vigencia de la ley 25.561 37

CAPÍTULO II

LAS OBLIGACIONES EN MONEDA EXTRANJERA, ANTES Y DESPUÉS DE LA PESIFICACIÓN

por FÉLIX A. TRIGO REPRESAS

1. Las contrataciones en moneda extranjera 39
2. El régimen de la ley 23.928 43
3. El nuevo régimen monetario y cambiario a partir de la ley 25.561 46
   a) El nuevo "ordenamiento" jurídico 46
   b) El régimen de las obligaciones dinerarias en la emergencia 52
      1) Sus distintas clases 52
      2) Obligaciones anteriores a la pesificación pactadas en moneda extranjera 53
      3) Obligaciones posteriores a la pesificación pactadas en moneda extranjera 62

CAPÍTULO III

CONTRATOS DE MUTUO Y LOCACIÓN

por RICARDO LUIS LORENZETTI

1. Contrato de mutuo 65
   a) Antecedentes históricos y reformas legislativas 65
   b) Concepto 67
      1) Definición 67
      2) La promesa de mutuo 70
   c) Caracteres 71
      1) Real 71
      2) Unilateral 72
      3) Gratuito u oneroso 73
      4) Conmutativo 74
      5) No formal 74
      6) De ejecución diferida 74

   d) Delimitación 75
      1) Con los contratos de restitución: el comodato y el depósito 75
      2) Con los contratos de cambio: la locación y la compraventa 75
      3) Con el contrato de sociedad 76
   e) Modalidades 76
   f) Presupuestos del contrato: capacidad y representación 77
   g) Elementos esenciales 78
      1) Consentimiento 78
      2) Objeto 78
      3) Causa 79
      4) Plazo 79
   h) Forma 81
   i) La prueba 81
   j) Efectos 83
      1) El mutuante 83
         A) La "obligación de entrega de la cosa" 83
         B) La garantía por vicios 83
      2) El mutuario: La obligación de restitución 84
      3) Cláusulas válidas y abusivas 84
   k) Los intereses en el mutuo 85
      1) Concepto: interés y riesgos contractuales 85
      2) Caracteres, nacimiento, extinción 86
      3) Clases: compensatorio, moratorio, punitorio, anatocismo 87
      4) La regulación de la tasa de interés 88
      5) El interés en el contrato de mutuo 90
      6) El control de la tasa de interés en el mutuo 91
      7) Efectos 93
      8) Intereses actuales 93
   l) Pesificación de obligaciones en el mutuo 95
   m) Aplicación del Coeficiente de Estabilización de Referencia (CER) 95

2. Contrato de locación 97
a) El problema del precio en las locaciones futuras 97
1) La prohibición de indexar 97
2) Alquileres en dólares 100
3) El precio escalonado 101
4) Las obligaciones alternativas 104
b) Aplicación del Coeficiente de Estabilización de Referencia (CER) 104

CAPÍTULO IV

CONTRATOS DE AUTOAHORRO PREVIO Y PESIFICACIÓN

por CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 107
2. Metodología de ahorro previo 108
3. La emergencia que nunca existió y sí la crisis terminal de la economía argentina 112
4. La fabricación de automotores desde la década de los noventa 116
5. El decreto 320/2002 119
6. La pérdida del valor en las remuneraciones 120
6.1. La rescisión del contrato y la devolución del capital al consumidor 122
6.2. La posibilidad de recomponer el valor de la cuota a precio de mercado conforme a la ley 24.283 126
6.3. Aplicación de la ley 25.561 y el decreto 214 en cuanto al método de resolver el conflicto en forma equitativa por vía de mediación o judicial 126
7. Aplicación del decreto 410/2002 127
8. La forma de fabricación que asume la empresa, ¿es determinante para el consumidor o es un riesgo que debe asumir aquélla? 128
9. Conclusión 129

CAPÍTULO V

LOS CONTRATOS AGRARIOS, LA EMERGENCIA Y LA PESIFICACIÓN. LOS INSUMOS AGROPECUARIOS Y SU PROBLEMÁTICA

por HORACIO MAIZTEGUI MARTÍNEZ

1. Introducción 133
2. Planteamiento general del problema 135
a). Visión inicial y concepto de los contratos agrarios 135
b) El marco normativo de los contratos de arrendamiento rural, aparcerías y contratos accidentales (las leyes 13.246 y 22.298) 137
c) El orden público de la ley 13.246 y 22.298 138
d) Cláusulas en fraude a la ley 143
3. El problema del precio en los contratos de arrendamiento 146
4. El precio en los contratos de aparcería 176
5. Los contratos accidentales de la ley 22.298 179
a) El contrato de cosecha 182
b) El contrato de pastoreo 190
6. Insumos agropecuarios: ¿están dolarizados? 195

CAPÍTULO VI

LA RENEGOCIACIÓN DE LOS CONTRATOS DE DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS EN EL MARCO DE LA EMERGENCIA PÚBLICA

por ENRIQUE LUIS SUÁREZ

..... 209
Primera Parte – Conceptos preliminares 212
1. Los servicios públicos 212
1.1. Noción de servicio público 212

1.2. Servicios públicos domiciliarios 216
1.3. Breve cronología de los modelos de prestación de servicios públicos domiciliarios en Argentina 218
1.4. Relación entre el Estado y el prestatario del servicio público..... 219
2. La emergencia..... 222
2.1. Caracterización..... 222
2.2. Principios jurídicos fundamentales del Derecho de la emergencia..... 223
2.3. Algunos efectos de la emergencia 224
3. La globalización (inversiones extranjeras, tratados de promoción y protección de inversiones, etc.) 225
4. Condiciones principales acordadas en los procesos de privatización de los servicios públicos domiciliarios 228
4.1. Área de prestación 228
4.2. Duración de la relación negocial 229
4.3. Inversiones 230
4.4. Regímenes tarifarios..... 230
5. La renegociación contractual como procedimiento..... 237

Segunda Parte – La emergencia pública, la pesificación y la renegociación de los contratos de servicios..... 238
1. Introducción 238
2. La Ley 25.561 de Emergencia Pública..... 239
3. El proceso de renegociación..... 243
3.1. El decreto 293/2002 244
3.2. Perfil de la situación..... 245
3.3. Resolución 20/2002 ME..... 248
3.3.1. Las Normas de Procedimiento para la Renegociación 249
3.4. Perfil de la situación (2ª parte)..... 251
3.5. Resoluciones 38/2002 ME y 53/2002 ME..... 252
3.6. Perfil de la situación (3ª parte)..... 253
3.7. Decreto 1090/2002..... 258
3.8. Perfil de la situación (4ª parte)..... 258

Tercera Parte – A propósito de las audiencias públicas (Aspectos instrumentales de la renegociación)..... 262

Cuarta Parte – Sobre los intereses en juego. ¿Cómo resolver la renegociación? 263
1. La situación 263
1.1. Los usuarios 264
1.2. Las empresas prestatarias..... 265
1.3. Los gobiernos extranjeros y la comunidad internacional..... 268
1.4. El Estado..... 269
2. ¿Existen soluciones?..... 270
2.1. Criterios extremistas..... 270
2.2. Criterios mixtos 271
3. Pautas finales 274
4. Conclusiones 275

CAPÍTULO VII

PROYECCIÓN DE LA "PESIFICACIÓN", LA "DESPESIFICACIÓN" Y EL "CORRALITO" SOBRE LOS CRÉDITOS LABORALES

por MARIO ACKERMAN

1. Un enriquecimiento que el Derecho del Trabajo no aprovecha en su plenitud 277
2. La pesificación y el contrato de trabajo. La situación especial del artículo 8° de la ley 24.028..... 280
3. Despesificación y pago de salarios y créditos laborales..... 284
4. El *corralito* y el cobro de salarios e indemnizaciones 286
5. En suma 287

Anexo jurisprudencial..... 288

CAPÍTULO VIII

LA RESPONSABILIDAD DE LOS BANCOS, LAS CASAS MATRICES Y LOS GRUPOS ECONÓMICOS POR LA PUBLICIDAD Y LA MARCA BANCARIA

por GRACIELA LOVECE

1. Introducción 309
2. El uso económico e ideológico de la publicidad y su análisis jurídico 313
   2.1. La dialéctica publicidad-sociedad de consumo 313
   2.2. La comunicación y el control social 314
   2.3. El enfoque jurídico de la publicidad 316
3. La actividad publicitaria desleal 318
4. El mensaje publicitario engañoso 320
5. Los grupos económicos y la marca bancaria 323
6. La captación del cliente bancario 325
7. La ejecución del contrato, el marco general de la publicidad y el principio de buena fe 326
8. La responsabilidad de las casas matrices por la publicidad y la utilización de la marca bancaria. Ley de Defensa del Consumidor 331
9. Conclusiones 334

CAPÍTULO IX

RESPONSABILIDAD POR POLÍTICAS ECONÓMICAS

(Análisis socioeconómico y jurídico de la evolución histórica de la emergencia en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación)

por CELIA WEINGARTEN

1. Introducción 337
2. El orden socioeconómico constitucional 339
3. La emergencia económica en la doctrina judicial de la Corte Suprema de Justicia de la Nación 342
   3.1. La emergencia en beneficio de los hechos sociales más relevantes en la protección de los débiles sociales 342
   3.2. La emergencia consolida el poder económico sobre los contratantes fuertes de la relación jurídica contractual 345
   3.3. La actual emergencia. Un punto de inflexión: el fallo "Smith" 346
4. Las medidas de gobierno adoptadas en la emergencia económica 2001/2002: ¿Crisis o emergencia? 348
5. Los contratantes: el marco objetivo de la contratación y la confianza en la previsibilidad de las políticas económicas 351
6. La reparación a los damnificados: confiscación y expropiación 355
7. Conclusiones 357

CAPÍTULO X

LA DÉCADA DE LOS '90 Y LA NUEVA EMERGENCIA ECONÓMICA

por JORGE MOSSET ITURRASPE

1. ¿Sólo emergencia económica? 359
2. ¿La emergencia llegó para quedarse? 360
3. ¿Otras emergencias? Lo político, social, moral y familiar 361
4. La emergencia económica no se limita a la situación de los ahorristas 362
5. La emergencia jurídica. La crisis del "Estado de Derecho y de Justicia" 363
6. No hay Estado de Derecho sin división de poderes. La emergencia y la concentración de poderes en el Ejecutivo 363
7. Las causas profundas de la decadencia 365
8. Neoliberalismo, individualismo extremo, pragmatismo, y la síntesis: el capitalismo salvaje e inhumano 366
9. Una Nación: libre, justa y soberana. Respeto de la dignidad del ser humano, eje y centro de preocupaciones 366
10. No dos veces con la misma piedra. Un momento para meditar 367

CAPÍTULO XI

VÍAS PROCESALES PARA EL CONTRALOR DE CONSTITUCIONALIDAD

por GUILLERMO JORGE ENDERLE

..... 369
1. Introducción 370
2. El control en el sistema federal 371
3. Modos de posibilitar el control 372
4. Derecho de acceso a la jurisdicción 373
5. Competencia 374
6. Excusación 376
7. Reclamación administrativa previa 377
8. Declaración de inconstitucionalidad de oficio 378
9. La acción preventiva de certeza como pretensión de inconstitucionalidad 379
10. Semejanzas y diferencias entre las pretensiones declarativa de inconstitucionalidad y de amparo 380
11. La acción declarativa de constitucionalidad 383
12. Requisitos de la pretensión declarativa de inconstitucionalidad 384
13. Legitimación activa en la acción de inconstitucionalidad 386
14. Legitimación pasiva en la pretensión de inconstitucionalidad 390
15. Efectos de la sentencia declarativa de inconstitucionalidad 391
16. Medidas cautelares y anticipatorias de tutela 392
17. Tasa de justicia 398

CAPÍTULO XII

LAS MEDIDAS CAUTELARES Y LA PESIFICACIÓN

por ROLAND ARAZI

1. Introducción 401
2. Juez competente para decretar medidas cautelares 403
   a) Competencia para la acción principal 403
   b) Competencia para el dictado de medidas cautelares 406

3. Suspensión de las ejecuciones y de las medidas cautelares 406
4. Análisis de la ley 25.587 410
5. Conclusiones 415

CAPÍTULO XIII

LOS PROCESOS DE EJECUCIÓN Y LA PESIFICACIÓN

por JORGE A. ROJAS

1. Introducción: el contexto actual 417
2. La situación anterior 420
   2.1. La situación anterior a la Ley de Convertibilidad 23.928 421
   2.2. La situación a partir de la sanción de la Ley de Convertibilidad 425
3. Los cambios legislativos 427
4. Alcance e incidencia de los cambios 430
   4.1. La incidencia de la modificación de la Ley de Convertibilidad 432
   4.2. Reestructuración de obligaciones 434
      4.2.1. Reestructuración de obligaciones con el sistema financiero 434
         4.2.1.1. Obligaciones de pago en cuotas y ajuste 437
         4.2.1.2. Tarjetas de crédito 438
5. Contratos celebrados con la administración pública 439
6. Obligaciones originadas en contratos celebrados entre particulares 439
7. Los vaivenes en los procesos de ejecución 441
8. Los conflictos a partir de los significados 445
   8.1. La cuestión de la vivienda familiar 446
   8.2. Los contratos de locación 450
   8.3. La ley 25.713 451
9. Las ejecuciones en la realidad judicial 452
   9.1. Las ejecuciones frente a la pesificación 454
   9.2. La cuestión de la suspensión de las ejecuciones 460
   9.3. Más suspensiones y negociaciones 463
10. Anexo legislativo 465

CAPÍTULO XIV

ASPECTOS PROCESALES DE LA REVISIÓN CONTRACTUAL. CONTRATOS Y PESIFICACIÓN

por ENRIQUE M. FALCÓN

1. El problema. ¿Por qué estamos aquí? 471
2. Los contratos entre particulares y la fecha de corte. La ley 473
3. Los decretos 214/2002 y 320/2002 y las obligaciones entre particulares 477
4. Las preguntas 480
5. ¿Deudas de valor o deudas de dinero? 481
6. La actualización monetaria que sigue prohibida ¿es sustituida por el CER o puede pedirse otra, especialmente cuando se aplica el CVS? 483
7. El plazo establecido de seis meses de prórroga para el CER, ¿se aplica a las relaciones privadas? 485
8. Indexación e interés 488
9. La bancarización de las deudas, ¿está vigente? 492
10. ¿Cómo queda el compartir los efectos de la pesificación si el dólar cambia permanentemente? Por otra parte, ¿qué significa compartir? ¿La mitad cada uno? ¿Una proporción determinada cada uno? 493
11. ¿Qué protección constitucional tengo al respecto y qué argumentos me pueden servir a favor o en contra por haber pactado en dólares y no en pesos, ya que la tasa de los primeros era menor y resultaba favorecido? 497
12. ¿Puedo plantear la inconstitucionalidad y a todo evento la acción declarativa de "compartición"? 499
13. ¿Por qué una transferencia de activos de una parte a la otra de modo general, sin considerar el contrato en particular? 502
14. ¿Qué medios tengo que usar para reclamar? ¿Qué es lo que más me conviene? 502
15. ¿Puede aplicarse el vicio de lesión a estos casos (art. 954, Cód. Civ.)? 505
16. ¿Puede aplicarse la vía de la imprevisión (art. 1198, Cód. Civ.)? ... 506

17. ¿Cómo funciona la mora en todos estos casos? 508
18. Los jueces, ¿deberán arbitrar medidas tendientes a preservar la continuidad de la relación contractual de modo equitativo para las partes, o establecer parámetros de compensación? 513
19. ¿Y los contratos posteriores? Algunas ideas y soluciones 515
20. Conclusiones 517

CAPÍTULO XV

JURISPRUDENCIA COMENTADA

FALLOS DE LA CSJN, PLENARIO DE SAN ISIDRO, DE LA SCJBA Y DE LA CNFed.CAdm.

por MIGUEL A. PIEDECASAS

1. "Kiper" y las cautelares autónomas. La legitimación de las entidades financieras 519
2. "DPCBA" y los efectos suspensivos de los recursos previstos en el artículo 195 bis del CPCCN 527
3. "U., P. M." y el contenido de los agravios de las entidades financieras. Su expresión en el acto de interposición. Las razones humanitarias 528
4. "Smith". La emergencia y el derecho de propiedad. Los derechos adquiridos. La irretroactividad de las leyes. La razonabilidad. La afectación de derechos fundamentales 531
5. "Banco de Corrientes SA". Ratifica la postura respecto de los agravios, su momento y contenido 550
6. "Banco Société Générale" y el rechazo de las excusaciones de los Ministros de la Corte 551
7. "Martínez" y "Reyes". Improcedencia de la competencia originaria de la Corte 554
8. "ABAPPRA c/San Luis". Competencia originaria. Medida de no innovar 557
9. "Melli". Competencia federal y no ordinaria para las acciones de amparo por razones de emergencia 565

10. "Provincia de Río Negro". Carencia de interés directo de las provincias en el corralito 570
11. Presentación improcedente 577
12. "Zanoni". Plenario por la pesificación. Jueces en pugna 579
13. "Fabiano". El rechazo a la indexación 644
14. "Defensor del Pueblo de la Nación". La procedencia del amparo colectivo y sus límites 649

CAPÍTULO XVI

COMENTARIOS AL FALLO DE LA CSJN, "SAN LUIS, PROVINCIA DE C/ESTADO NACIONAL S/ACCIÓN DE AMPARO"

Las diez conclusiones más importantes desde el punto de vista constitucional, por HORACIO D. ROSATTI

1. Emergencia, Constitución y división de poderes 659
2. El derecho de propiedad de los depositantes 664
3. Mirando al futuro: los interrogantes 667

Las cuestiones procesales, por ENRIQUE M. FALCÓN

1. La cuestión 671
2. La jurisdicción originaria de la Corte Suprema 673
3. El procedimiento del amparo y sus nuevos alcances constitucionales 675
4. La legitimación pasiva de los demandados y los intereses difusos o colectivos 678
5. Las facultades y deberes de la Corte para la conciliación en las causas originarias 680
6. La recusación 681
7. El procedimiento 684
8. Los presupuestos del amparo en el caso concreto 686
9. La medida precautoria 696
10. Los efectos de los fallos de la Corte en general y de este en particular 697

Cuestiones involucradas y cuestiones no alcanzadas en el fallo de la Corte, por JORGE MOSSET ITURRASPE

1. Lo que el fallo dice en el caso planteado 707
2. Lo que el fallo no dice y no se desprende del mismo 708
3. Lo que no expresa pero puede inferirse válidamente 709
4. La situación no ha cambiado desde "Smith" 709
5. Está de por medio un derecho incorporado al patrimonio de los ahorristas y, por tanto, que integra su propiedad 710
6. La Corte no hace una "interpretación económica del derecho" de los mutuantes sino una interpretación jurídica 710
7. La situación de los deudores de los bancos no es, en general, igual a la situación de los acreedores 711
8. Se contrató en dólares con entidades financieras y no con el Estado nacional 712
9. La situación de los que promovieron amparos y de quienes no lo hicieron 713
10. La situación de quienes ya han retirado "voluntariamente" y en pesos parte del dinero depositado y acorralado 714
11. La "modalización" dispuesta en orden al plazo para la devolución de los dólares 715

La redolarización de los depósitos bancarios pesificados por el decreto 214/2002, por FÉLIX A. TRIGO REPRESAS

1. Somero repaso del nuevo régimen en el que se enmarca la "pesificación" de las obligaciones 717
2. El fallo de la Corte Suprema en autos "Banco de Galicia y Buenos Aires s/Solicita interv. urgente en: Smith, Carlos A. c/PEN s/Sumarísimo" 720
3. El fallo en autos: "Provincia de San Luis c/Estado nacional" 721
4. La inconstitucionalidad de la "pesificación" 722
5. Conclusiones finales 731

Alcance y efectos: Una interpretación "razonable",
por MIGUEL A. PIEDECASAS
. 733
1. Los fundamentos de la Provincia de San Luis 734
2. La posición del Estado nacional 736
3. La especial posición del procurador general de la Nación 738
4. El amparo es la vía procesal adecuada 739
5. Ratificación de "Smith" 740
6. Los depositantes no son responsables de las políticas financieras del Estado, ni tampoco de la insolvencia de los bancos 741
7. ¿La decisión adoptada es sólo para este caso, o proyecta sus efectos a los miles de amparos interpuestos? 742
8. ¿El fallo excluye a los que aceptaron la pesificación voluntaria? 743
9. La razonabilidad como límite a las restricciones 743
10. El decreto 214/2002 excede la ley 25.561 y se vuelve inconstitucional 743
11. Sólo se pesifican las deudas con el sistema financiero 744
12. La reivindicación de la ley de intangibilidad 745
13. Los derechos constitucionalmente protegidos de propiedad, igualdad y seguridad 746
14. La zona de reserva 746
15. Los efectos sobre los contratos entre particulares 747
16. Visión única 749
17. La modalidad en la ejecución de la sentencia 749

LEY 25.713 751