ÍNDICE GENERAL

Abreviaturas 7
Prólogo 11

PARTE GENERAL

1. Los marcos, las cuestiones teóricas y prácticas 15
1.1. El marco normativo 15
1.2. Contexto fáctico y jurídico 16
2. La globalización y los riesgos de la actividad financiera 19
2.1. La globalización 19
2.2. Concentración bancaria: fusiones y adquisiciones 22
2.3. La internacionalización de la banca 24
2.4. Los riesgos en particular 26
2.4.1. El riesgo bancario: liquidez, administración y crédito 27
2.4.2. Factores del riesgo crediticio 28
2.4.3. La banca y el riesgo bursátil 30
2.4.4. Síntesis de los diferentes tipos de riesgo 31
2.4.5. La divulgación pública del riesgo 33
3. Las crisis y la inversión extranjera frente a los riesgos 33
3.1. Causas de las crisis 34
3.2. Vulnerabilidades implícitas selectivas 35
3.2.1. El riesgo moral y el papel del sistema bancario 35
3.2.2. Secuencia inadecuada de un proceso de liberalización carente de un sólido marco regulatorio 36
3.2.3. Inestabilidad e incertidumbre políticas 37
3.2.4. Tolerancia de crisis futuras 38
4. Reforma legislativa y estabilidad financiera 39
4.1. Azar (diversidad) 39
4.2. Coherencia 40
4.3. Sucesión de eventos 40
4.4. Evaluación 40

4.5. Interconexión ... 41
5. Creación de sistemas financieros sanos ... 41
6. Control y supervisión del sistema financiero ... 43
6.1. Funciones del Banco Central ... 43
6.2. Sistemas ... 44
6.2.1. Aspectos comparativos. La Unión Europea ... 44
6.2.2. Más sobre la globalización, el Comité de Basilea y la banca de los países en desarrollo ... 45
6.2.3. Desregulación y supervisión bancaria eficaz ... 47
6.2.4. Redes de seguridad del sistema financiero. Reglas y principios fundamentales ... 48
6.3. La supervisión según los principios y Acuerdos de Basilea ... 50
6.4. La normativa nacional ... 51
6.5. De la desregulación a la re-regulación ... 53
6.6. De la regulación bancaria hacia la regulación de los servicios financieros. Derechos del consumidor ... 55
7. Instrumentos necesarios para la eficiencia del sistema ... 57
7.1. Un régimen de insolvencia eficaz combinado con una red de seguridad social clara y predefinida ... 57
7.2. Normas de contabilidad claras y uniformes ... 58
7.3. Transparencia ... 59
7.4. Firme imperio de la ley y reducción de la corrupción ... 60
8. La crisis argentina ... 61
8.1. Antecedentes ... 61
8.2. Las "corridas" bancarias. Encajes fraccionarios. El prestamista de última instancia 63
8.3. El "corralito" ... 66
8.3.1. Las medidas adoptadas para el mercado bancario. El riesgo sistémico y la emergencia general ... 68
8.3.2. La liquidez del sistema y el cuestionado dec. 1570/2001 ... 74
8.4. Transformaciones en el concepto y el uso del dinero ... 75
8.5. Perspectivas y soluciones propuestas ... 77
8.5.1. Los planes de competitividad ... 77
8.5.2. "Bonos", títulos de deuda y monedas espurias ... 78
8.5.3. La devaluación de nuestra moneda ... 79
8.5.4. La "pesificación" ... 80
8.5.5. La dolarización ... 81
8.6. Causas y responsabilidades ... 87
8.7. Comparaciones y reflexiones finales ... 91

PARTE ESPECIAL

LEY DE EMERGENCIA PÚBLICA Y DE REFORMA DEL RÉGIMEN CAMBIARIO

LEY 25.561

TÍTULO I

Declaración de emergencia pública

Art. 1° ... 95
1. La economía real: delegación de poderes, emergencia y situación económico-social en la Argentina hacia fines de 2001 ... 96
1.1. Declaración de emergencia y relaciones patrimoniales con elementos accidentales (externalidades) ... 97
1.2. Situación de la economía real ... 98
1.3. Normativa de la emergencia ... 101
1.4. Antecedentes judiciales ... 103
1.5. Los mercados y sistemas financiero, bancario y cambiario ... 105
a) Los mercados en general ... 105
b) Economía monetaria y financiera ... 107
c) Características e interrelaciones entre los mercados ... 108
d) Mercados de dinero: monetario, de capitales y bancario ... 108
e) El mercado financiero: carácter sistémico tipificante ... 109
f) El mercado monetario y el de capitales ... 111
2. Operaciones del sistema bursátil argentino ... 112
2.1. El Merval: estructura legal y funciones ... 112
a) Voceo ... 113
b) Operaciones de contado ... 113
c) Operaciones a plazo ... 113
2.2. Otros conceptos ... 114
a) Operaciones a plazo firme ... 114
b) Pase bursátil ... 114
c) Caución bursátil ... 115
d) Opciones ... 116
e) Préstamo de valores ... 117
f) Ventas en corto ... 117

TÍTULO II

Del régimen cambiario

Art. 2° ... 117
1. El mercado cambiario ... 118
1.1. Sujetos ... 118
1.1.1. Las "entidades" ... 118
1.1.2. Los operadores autorizados y "paralelos": marginales y clandestinos ... 118
a) Elementos comunes y diferenciales ... 119
b) Actuación lícita y pública, prohibida y oculta ... 120
2. Ejes del mercado cambiario ... 120
2.1. Operaciones de cambio ... 121
2.1.1. Sentidos económico y jurídico ... 121
2.1.2. La operación de cambio según las modalidades en el plazo ... 123
a) A término ... 123
b) Devaluaciones monetarias ... 124
c) Seguro de cambio ... 125
2.1.3. La "divisa". Inclusiones en el concepto ... 126
2.1.4. La operación de cambio según la naturaleza jurídica del negocio, su causa y relación crediticia ... 127
a) El "cierre de cambio" ... 128
2.1.5. Exclusiones del concepto de operación de cambio ... 129
2.1.6. Operaciones bancarias ... 129
2.2. El tipo de cambio ... 130
2.2.1. Concepto ... 130
2.2.2. Instrumento de política económica. Sistemas ... 131
a) Fijo o rígido y flexible o flotante ... 132
b) Flotación "limpia" y "sucia" ... 134
c) Intervención en el mercado. Ejemplos ... 134
Ejemplos ... 135
2.2.3. Denominaciones, clases y modalidades ... 137
2.3. La paridad: monetaria, real y del equilibrio ... 140
3. Clases de mercados cambiarios ... 142
3.1. De futuros ... 142
3.2. El mercado libre y el intervenido ... 144
3.3. Tipos y mercados único y múltiples: límite y paralelo ... 145
4. El régimen penal cambiario (RPC) ... 147
4.1. La prohibición genérica ... 147
4.2. El principio de restricción y sus manifestaciones ... 148
5. Devaluaciones monetarias, inconstitucionalidad y responsabilidad del Estado ... 150

TÍTULO III

De las modificaciones a la Ley de Convertibilidad

Art. 3° ... 157
1. La inconvertibilidad, el dinero y la economía monetaria ... 157
2. Las normas derogadas y el sentido de la derogación ... 160
Art. 4° ... 161
1. Las modificaciones introducidas en cuanto al BCRA ... 161
2. Las reservas y su clasificación. La posición general de divisas ... 163
3. Funciones típicas de las bancas centrales y el BCRA ... 165
4. Atribuciones en materia cambiaria y financiera del BCRA y la Superintendencia ... 167
4.1. La Superintendencia ... 167
4.1.1. Atribuciones ... 169
a) Inquisitorias: medios y límites para su ejercicio. Control de carácter preventivo ... 169
b) Reglamentarias: reglamentación y regulación ... 173
c) Atribuciones "jurisdiccionales" ... 175
5. Autorización y funcionamiento de entidades. Derechos, cargas y obligaciones. Responsabilidades ... 179
5.1. Autorización ... 179
5.2. Funcionamiento ... 183
5.2.1. Negociación de acciones o partes sociales ... 184
5.3. Revocación de la autorización: supuestos, causas y vías ... 185
5.4. Publicidad ... 190
5.5. Actos de alcance individual: dispensas, excepciones y autorizaciones ... 192
5.6. Diferenciaciones entre las dos atribuciones "jurisdiccionales" ... 193
5.6.1. Operación no consumada ... 194
5.6.2. Operadores clandestinos ... 194
5.6.3. Concurrencia de infracciones: cambiarias y financieras. Distinciones y carga de la prueba ... 195
5.6.4. Medidas cautelares, acusatorias y sancionatorias ... 197
a) Cargos que habitualmente se formulan en materia financiera ... 198
b) Sanciones en general ... 199
6. Las aplicaciones de la convertibilidad: nominalismo y veda a las actualizaciones monetarias ... 199
Art. 5° ... 202
1. La moneda nacional y la extranjera ... 203
1.1. Sentido dinerario asimilado por la convertibilidad ... 203
1.2. ¿Ejecutividad de los créditos en moneda extranjera? ... 205
1.3. Sentido actual ... 209
2. Admisibilidad y límites del anatocismo ... 209

TÍTULO IV

De la reestructuración de las obligaciones afectadas por el régimen de esta ley

CAPÍTULO I

De las obligaciones vinculadas al sistema financiero

Art. 6° 211
1. Reestructuración de los depósitos y de las deudas 212
2. Casuística 214
3. Tutela de los depositantes encerrados en el "corralito" 215
Art. 7° 215
1. Dudas que genera la norma 215
2. Financiaciones e intereses abusivos 216

CAPÍTULO II

De las obligaciones originadas en los contratos de la Administración regidos por normas de derecho público

Arts. 8°, 9° y 10 218
1. Antecedentes y remedio extremo 218
2. La ecuación económico-financiera del contrato y su alteración 219
3. Cláusulas de reajuste 220
4. Los servicios públicos 222
5. Protección de los usuarios 225

CAPÍTULO III

De las obligaciones originadas en los contratos entre particulares, no vinculadas al sistema financiero

Art. 11 226
1. Disposiciones de derecho privado: sentido y alteraciones 227

TÍTULO V

Del canje de títulos

Art. 12 230
1. La convalidación de los bonos y su alcance 230
2. La CO del BCRA. Diferenciación económica y jurídica del dinero 232

TÍTULO VI

De la protección de usuarios y consumidores

Art. 13 234
1. Consumo y sentido de la protección. Hipótesis 234
2. Los servicios públicos privatizados. Las tarifas 236

TÍTULO VII

De las disposiciones complementarias y transitorias

Art. 14 239
1. Invitación a adherir 239
Art. 15 239
1. Suspensión de la intangibilidad de los depósitos 239
Art. 16 240
1. Suspensión de despidos y situaciones contempladas 240
2. El dec. 264/2002 y el procedimiento preventivo de crisis empresariales 241
3. Supuestos de aplicación práctica 246
Arts. 17 y 18 247
1. Salto de instancia. Sentido e hipótesis de aplicación 248
2. Crítica al efecto suspensivo 249
3. Fundamentación del recurso 250
Art. 19 250
1. El orden público económico 250
Arts. 20 y 21 252

EMERGENCIA PRODUCTIVA Y CREDITICIA. LEY DE CONCURSOS Y QUIEBRAS. DEUDA DEL SECTOR PRIVADO E HIPOTECARIO. SUSPENSIÓN DE EJECUCIONES JUDICIALES Y EXTRAJUDICIALES

LEY 25.563

CAPÍTULO I

De la emergencia

Art. 1° 253
1. De nuevo sobre la emergencia 253
2. Sentido histórico pendular de la legislación concursal argentina 256

CAPÍTULO II

De los deudores en concurso preventivo

Art. 2° ... 257
1. La prórroga limitada en el tiempo y su cómputo ... 258
2. El (nuevo) período de exclusividad y su sentido. Sinceramiento de la oferta ... 261
Arts. 3°, 4°, 5°, 6° y 7° ... 262
1. La novación y el alcance de la obligación de los fiadores y codeudores solidarios ... 263
Art. 8° ... 265
1. La prórroga del período de exclusividad, su sentido y cómputo ... 265
2. Protección de los garantes ... 266
Art. 9° ... 266
1. La suspensión de las ejecuciones y su extensión ... 267
Arts. 10 y 11 ... 267
1. Suspensión del trámite de los pedidos de quiebra ... 267
Art. 12 ... 268
1. Eliminación de restricciones al crédito y contratación con el Estado ... 269
Art. 13 ... 269
1. Tasa de justicia especial y facilidades en los procesos concursales ... 269
Art. 14 ... 270
1. Los honorarios profesionales y su deterioro ... 270

CAPÍTULO III

De la deuda del sector privado e hipotecario

Art. 15 ... 271
1. Reprogramación de acreencias y veto parcial ... 271
2. Indemnidad de las sociedades de garantía recíproca (SGR) ... 272
Art. 16 ... 274
1. Alcances de la suspensión y de las excepciones ... 275
2. Diversidad de criterios. Carga de la prueba ... 279
3. Ejecuciones prendarias. Supuestos ... 281
4. Obligaciones posteriores a la vigencia ... 283
5. Embargos ... 283
6. La peligrosa nulidad de los actos de "disposición extraordinaria" ... 284
Arts. 17 y 18 ... 287
1. Consideraciones críticas ... 287
Disposiciones complementarias ... 288
Arts. 19, 20 y 21 ... 288
1. La derogación del *cramdown* ... 288
Arts. 22 y 23 ... 291

NORMAS ACLARATORIAS Y COMPLEMENTARIAS. DECRETOS 214/2002, 320/2002, 410/2002 Y 414/2002

Decreto 214/2002. Arts. 1° a 5° ... 291
Arts. 1°, 2°, 3°, 4° y 5° ... 291
1. Evolución del "corralito" y los distintos grados de agravamiento ... 292
2. La pesificación total y sus alcances. Art. 8° ... 293
Art. 8° ... 296
3. La "cesión" de la posición de cambios. Art. 10 ... 299
Art. 10 ... 300
Decreto 320/2002. Art. 2° ... 300
1. Más sobre la suspensión de medidas cautelares. Art. 3° ... 301
Decreto 410/2002 ... 302
Arts. 1°, 2°, 3°, 4°, 5°, 6°, 7°, 8° y 9° ... 302
Decreto 494/2002 ... 307

CONCLUSIONES FINALES SOBRE LA NORMATIVA

1. Aplicabilidad de normas en el campo obligacional ... 308
2. Admisión legal de la imprevisión ... 309
2.1. Legitimación a ambas partes para pedir el reajuste ... 310
2.2. Bilateralidad y mora, anterior y posterior a la emergencia ... 310
3. Provisoriedad y continuidad ... 312
4. Créditos en moneda extranjera y equidad ... 312
5. Aplicabilidad de normas contractuales ... 313
5.1. Contratos en curso ... 313
5.2. Contratos nuevos en pesos ... 314
5.3. Contratos nuevos en moneda extranjera ... 314
6. Compraventa: pendiente y nueva. En pesos y dólares ... 314
7. Locación de cosas ... 315
8. Últimas reflexiones ... 316
8.1. Sobre las normas aclaratorias ... 316
8.2. Sobre las derogaciones tácitas ... 317
8.3. La última normativa: ¿cuál es? ... 317

Bibliografía ... 319