

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	VII
<i>Prefacio</i>	XIX

CAPÍTULO PRIMERO

DERECHO DE LAS GARANTÍAS

§ 1. Una aproximación al concepto jurídico de garantía. El derecho de las garantías	1
§ 2. Clasificación	5
a) Según su naturaleza: personales y reales	5
1) Personales	5
2) Reales	5
b) Según su objeto: mobiliarias e inmobiliarias	6
c) Según su causa fuente: acto jurídico bilateral y acto jurídico unilateral	6
1) Acto jurídico bilateral	6
2) Acto jurídico unilateral	6
d) Según su finalidad: directa o indirecta	6
e) Según su nivel de abstracción: causales y abstrac- tas	6
§ 3. De la accesoriedad a la autonomía y abstracción en las garantías	7
§ 4. Garantías autoliquidables	9
a) Concepto	9
b) Validez en nuestro derecho	11

c) Las garantías autoliquidables y el concurso. Re- misión	13
---	----

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar



XXIV

ÍNDICE GENERAL

§ 5. Los privilegios	13
a) Generalidades	13
1) Asiento	15
2) Jerarquía	15
3) Rango o graduación	16
4) Extensión	16
b) Caracteres	16
1) Origen legal	16
2) Interpretación restrictiva	16
3) Indivisibilidad	16
4) Accesoriedad	16
5) Extensión limitada	16
6) Renunciabilidad	17
7) Subordinación (o postergación)	17
c) Clasificación	18
1) Privilegios generales	18
2) Privilegios especiales	18
d) Rango de los créditos en la ley concursal	19
e) Orden de concurrencia en la ley concursal	19
§ 6. Otros medios de tutela del crédito	20
a) Señal o arras	21
b) Cláusula penal	23
c) Derecho de retención	25

CAPÍTULO II

FIDEICOMISO DE GARANTÍA

§ 7. Introducción	29
-------------------------	----

§ 8.	Concepto	30
§ 9.	Contenido	32
§ 10.	Plazo y condición	33
§ 11.	Forma	33

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar



ÍNDICE GENERAL

XXV

§ 12.	Objeto. Pactos sobre herencia futura	35
§ 13.	Sujetos intervinientes	39
	a) Fiduciante	40
	b) Fiduciario	43
	c) Beneficiario	45
	d) Fideicomisario	47
§ 14.	Efectos del fideicomiso	48
	a) Propiedad fiduciaria	48
	b) Patrimonio fiduciario o patrimonio autónomo	49
	c) Responsabilidad del fiduciario	51
	d) Actos de disposición y acciones de protección del patrimonio fiduciario	52
§ 15.	Insuficiencia del patrimonio fideicomitido	53
§ 16.	Dominio fiduciario	58

B) FIDEICOMISO DE GARANTÍA

§ 17.	Introducción. Definición	60
§ 18.	Características	62
§ 19.	Sujetos intervinientes	63
	a) Fiduciante	63
	b) Fiduciario	63
	c) Beneficiario	64
	d) Fideicomisario	64
§ 20.	Coincidencia de la calidad dual del fiduciario como acreedor-beneficiario	64
	a) Debate durante el régimen de la ley 24.441	64

b) Régimen del Código Civil y Comercial	69
§ 21. Funcionamiento de la garantía	71
a) Afectación de ingresos al pago de deudas	71
b) Liquidación de los bienes en caso de falta de pago	71
§ 22. Facultades del fiduciario. Aplicación o realización de los bienes	72
a) Sumas de dinero	72
b) Otros bienes	72

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar



XXVI

ÍNDICE GENERAL

§ 23. Fideicomiso en garantía de cuotas de una sociedad de responsabilidad limitada y de acciones de sociedad anónima	73
a) Derecho de voto	75
b) Derecho a convocar a asamblea	76

C) SITUACIÓN FRENTE AL CONCURSO DEL FIDUCIANTE EN EL FIDEICOMISO DE GARANTÍA

§ 24. Introito	78
----------------------	----

1) VERIFICACIÓN DEL CRÉDITO

§ 25. Postura en contra de la verificación del crédito	78
§ 26. Postura a favor de la verificación del crédito	82
§ 27. Carácter del crédito que se debe verificar en la postura a favor de la verificación	90
a) Privilegiado	90
b) Quirografario	92
c) Eventual	94

2) EJECUCIONES POR REMATE NO JUDICIAL Y FIDEICOMISO DE GARANTÍA. ¿VERIFICACIÓN DEL CRÉDITO?

§ 28.	Planteo del asunto	96
§ 29.	Postura a favor de la verificación	97
§ 30.	Postura en contra de la verificación	100
§ 31.	Nuestra opinión. Verificación del crédito	103

3) LAS MEDIDAS CAUTELARES CONCURSALES Y EL FIDEICOMISO DE GARANTÍA

§ 32.	Introducción	108
§ 33.	Tesis amplia	109
§ 34.	Tesis restrictiva	110
§ 35.	Nuestra opinión	111

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar



ÍNDICE GENERAL

XXVII

CAPÍTULO III CESIÓN EN GARANTÍA

A) NOCIONES GENERALES

§ 36.	Introducción	115
§ 37.	Concepto	117
§ 38.	Interés práctico de la cesión en garantía	118
§ 39.	Problemática de la materia	119
§ 40.	Modalidades de utilización de la cesión	120
	a) Modalidad que importa una cesión “pro soluto” ..	120
	b) Modalidad que importa una cesión “pro solvendo” ..	120
	c) Modalidad que importa una cesión en garantía ..	121
§ 41.	Cesión “pro soluto” y cesión “pro solvendo”	122
§ 42.	Diferencias entre la cesión “pro solvendo” y la cesión en garantía	124
§ 43.	Sujetos intervinientes	125
	a) Deudor-cedente	125
	b) Acreedor-cesionario	125
	c) Tercero-deudor	126

§ 44.	Aspectos característicos	126
§ 45.	Naturaleza jurídica	126
§ 46.	Garantías autoliquidable	127
	a) Pacto comisorio, ¿rige la prohibición en la cesión en garantía?	127
	b) Nuestra opinión	130
§ 47.	Objeto de la cesión en garantía	130
§ 48.	Casos particulares de cesión en garantía	131
	a) Facturas	131
	b) Seguros	133
	c) Certificados de obra pública	138
	d) Títulos públicos	140
	e) Plazo fijo	141
	f) Cuotas de sociedad de responsabilidad limitada y acciones de sociedad anónima	142
	1) Cesión-prenda	142
	2) Cesión-fiducia	144

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar



XXVIII

ÍNDICE GENERAL

	g) Garantías a primera demanda	144
	h) Títulos de crédito	144
§ 49.	Endoso en garantía	146

B) NATURALEZA JURÍDICA DE LA CESIÓN EN GARANTÍA

1) DEBATE HISTÓRICO EN TORNO A SU ADMISIBILIDAD

§ 50.	Introducción	148
§ 51.	Tesis de la invalidez	148
§ 52.	Tesis de la validez	150
§ 53.	Panorama actual en el Código Civil y Comercial	151

2) CORRIENTES EXPLICATIVAS DE LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA FIGURA

§ 54.	Introducción	152
§ 55.	Tesis de la prenda de créditos	152

	a) Jurisprudencia	155
	b) Proyectos legislativos	157
	c) Código Civil y Comercial	157
	d) Derecho extranjero	157
§ 56.	Tesis del negocio fiduciario	158
	a) Jurisprudencia	162
	b) Derecho extranjero	163
§ 57.	Tesis del negocio sujeto a condición resolutoria y del negocio indirecto	164
§ 58.	Tesis de la voluntad negocial	165
	a) Jurisprudencia	167
	b) Derecho extranjero	168
§ 59.	Nuestra opinión	169

C) LA CESIÓN EN GARANTÍA EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

§ 60.	Consideraciones sobre la regulación de la cesión en garantía en el nuevo ordenamiento	170
§ 61.	Consecuencias jurídicas del artículo 1615 del Código Civil y Comercial. Remisión	172

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar

**EDITORIAL
ASTREA**

ÍNDICE GENERAL

XXIX

§ 62.	Estructuración del negocio en la figura del fideicomiso ¿es posible?	172
	a) Autonomía de la voluntad	172
	b) Libertad contractual: libertad de configuración ..	175
	c) La libertad contractual en el Código Civil y Comercial	176
	d) Nuestra opinión sobre la posibilidad de estructurar la cesión en garantía en la figura del fideicomiso	178
§ 63.	Consecuencias prácticas de nuestra posición. Remisión	180

D) INSTRUMENTACIÓN. DERECHOS DE LAS PARTES

§ 64.	Introducción	181
-------	--------------------	-----

§ 64.	Instrumentación	181
a)	Cesión-prenda	181
b)	Cesión-fiducia	182
§ 66.	Derechos de las partes	182
a)	Cesión-prenda	182
1)	Derecho de preferencia o privilegio	182
2)	Derecho de retención	183
3)	Derecho de persecución	183
4)	Percibir los frutos e intereses (artículo 2225, Código Civil y Comercial)	183
5)	Reembolso de los gastos	183
6)	Exigir otra cosa de igual valor	183
7)	Cobrar los títulos de crédito	183
8)	Usar la cosa con consentimiento del deudor ..	184
9)	Venta de la cosa pignorada	184
b)	Cesión-fiducia	184

E) SITUACIÓN FRENTE AL CONCURSO DEL CEDENTE

§ 67.	Planteo de la cuestión. Metodología	185
-------	---	-----

1) VERIFICACIÓN DEL CRÉDITO

§ 68.	Cesión-prenda	186
a)	Postura en contra de la verificación del crédito (y a favor de la compensación directa)	187

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar



XXX

ÍNDICE GENERAL

b)	Postura a favor de la verificación del crédito (y en contra de la compensación directa)	191
§ 69.	Cesión-fiducia. Remisión	195

2) EJECUCIONES POR REMATE NO JUDICIAL Y CESIÓN EN GARANTÍA

§ 70.	¿Verificación del crédito? Remisión	195
§ 71.	Nuestra opinión. Preliminar	196
§ 72.	Cesión-prenda	197

§ 73. Cesión-fiducia. Remisión	199
--------------------------------------	-----

3) LAS MEDIDAS CAUTELARES CONCURSALES Y LA CESIÓN EN GARANTÍA

§ 74. Medidas cautelares concursales. Remisión	200
--	-----

CAPÍTULO IV

GARANTÍAS A PRIMERA DEMANDA

§ 75. Concepto	201
§ 76. Sujetos intervinientes	204
a) El ordenante o principal	204
b) El beneficiario	204
a) Afectación de ingresos al pago de deudas	204
c) El garante o emisor	204
§ 77. Acciones recursorias después del pago	205
a) Garante contra ordenante	205
b) Ordenante contra beneficiario	205
c) Garante contra beneficiario	205
§ 78. Fraude o abuso del beneficiario. Medidas cautelares	206
§ 79. Medio de requerimiento	209
§ 80. Contenido del requerimiento y de la garantía	209
§ 81. Sujetos que pueden emitir la garantía	210
a) Personas públicas	210

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar

b) Personas jurídicas privadas en las que sus socios, fundadores o integrantes no respondan ilimitadamente	211
c) Entidades financieras y compañías de seguros en cualquier caso, y los importadores y exportadores por operaciones de comercio exterior, sean o no parte directa en ellas	212

§ 82.	Forma	213
§ 83.	Cesión de la garantía	213
§ 84.	Irrevocabilidad	215

CAPÍTULO V

“LEASE BACK” O LEASING DE RETRO

A) NOCIONES GENERALES DEL LEASING

§ 85.	Introducción	217
§ 86.	Concepto. Caracteres	218
§ 87.	Elementos esenciales del tipo	219
§ 88.	Partes del contrato	219
	a) Dador	219
	b) Tomador	219
§ 89.	Modalidades	220
	a) Leasing financiero	220
	b) Leasing operativo	220
	c) “Lease back” o leasing de retro. Remisión	221
	d) Subleasing	221
§ 90.	Objeto	221
§ 91.	Precio	222
§ 92.	Opción de compra	222
	a) Precio de ejercicio de la opción	223
	b) Plazo para el ejercicio de la opción	224
	c) Renovación y prórroga del contrato	225
	1) Renovación del contrato	225
	2) Prórroga del contrato	225

www.astrea.com.ar

info@astrea.com.ar

§ 93.	Transmisión del dominio al tomador	225
§ 94.	Forma	226
§ 95.	Inscripción del contrato	226

§ 95.	Inscripción del contrato	220
§ 96.	Cancelación de la inscripción de cosas muebles no registrables y “software”	227
§ 97.	Responsabilidad objetiva	227
§ 98.	Eximentes de responsabilidad	230
§ 99.	Incumplimiento del tomador en el pago de los cánones	230

B) EL “LEASE BACK” O LEASING DE RETRO

§ 100.	Concepto	230
§ 101.	Reglas aplicables	233
§ 102.	Responsabilidad por la entrega y saneamiento del bien	233

CAPÍTULO VI

“FACTORING” COMO GARANTÍA

§ 103.	El contrato de factoraje en el Código Civil y Comercial	235
§ 104.	Partes del contrato	238
	a) Factor (o empresa de factoraje)	238
	b) Factoreado	239
§ 105.	Clases	239
	a) Con financiación (o a la vista) o sin financiación (o al vencimiento)	239
	b) Con asunción de riesgo (sin recurso) o sin asunción de riesgos (con recurso)	240
	c) Con notificación o sin notificación al deudor cedido	240
	d) Según el área geográfica de aplicación del contrato	241
§ 106.	Funciones del “factoring”	241
§ 107.	Función de garantía del “factoring”	241
	<i>Bibliografía</i>	245