

# ÍNDICE

## CAPÍTULO I

### REFLEXIONES SOBRE DERECHO BANCARIO MODERNO

|                                                                                                                          |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. <i>Introducción</i> .....                                                                                             | 11 |
| 1.1. El origen de la banca .....                                                                                         | 11 |
| 1.2. La banca desde una visión histórica. La necesidad de un análisis técnico .....                                      | 11 |
| 2. <i>Breve visita a conceptos tradicionales del derecho bancario</i> .....                                              | 16 |
| 2.1. El derecho bancario y sus características singularizantes .....                                                     | 16 |
| 2.2. ¿Es la actividad bancaria un servicio público (propio o impropio) o una actividad privada de interés público? ..... | 18 |
| 2.3. Concepto jurídico de banco. La operación bancaria .....                                                             | 21 |
| 3. <i>Una consideración acerca de los contratos de adhesión</i> .....                                                    | 25 |
| 4. <i>El secreto bancario bajo una óptica moderna</i> ..                                                                 | 27 |
| 5. <i>Responsabilidad de las entidades financieras</i> ..                                                                | 32 |
| 5.1. El otorgamiento abusivo del crédito .....                                                                           | 33 |
| 5.2. El control externo de hecho .....                                                                                   | 38 |
| 5.3. La interrupción intempestiva del crédito ..                                                                         | 39 |
| 6. <i>Conclusión</i> .....                                                                                               | 40 |

## CAPÍTULO II

### SOBRE LA INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS BANCARIOS

|                                                                             |    |
|-----------------------------------------------------------------------------|----|
| 1. <i>Introducción</i> .....                                                | 43 |
| 2. <i>Dos aclaraciones previas</i> .....                                    | 45 |
| 3. <i>El concepto de interpretación</i> .....                               | 48 |
| 4. <i>La buena fe como principio rector</i> .....                           | 49 |
| 4.1. La buena fe bajo el prisma de los modos modernos de contratación ..... | 52 |
| 4.2. La buena fe y la interpretación de los contratos bancarios .....       | 55 |
| 4.2.1. El contrato de <i>underwriting</i> .....                             | 55 |
| 4.2.2. Operaciones a través de cajeros automáticos .....                    | 57 |
| 4.2.3. Cajas de seguridad .....                                             | 57 |
| 4.2.4. Cuenta corriente bancaria .....                                      | 63 |
| 5. <i>Conclusión</i> .....                                                  | 69 |

## CAPÍTULO III

### LOS CONTRATOS DE DERIVADOS

|                                                          |    |
|----------------------------------------------------------|----|
| 1. <i>Introducción</i> .....                             | 71 |
| 2. <i>Orígenes. Agentes. Tipos de mercados</i> .....     | 73 |
| 2.1. Antecedentes y concepto .....                       | 73 |
| 2.2. ¿Pueden ser considerados contratos lúdicos? .....   | 76 |
| 2.3. Los agentes .....                                   | 78 |
| 2.4. Los tipos de mercado .....                          | 79 |
| 3. <i>Los contratos de derivados tradicionales</i> ..... | 84 |
| 3.1. Contratos a término ( <i>forwards</i> ) .....       | 84 |
| 3.2. Contratos de futuros .....                          | 87 |
| 3.3. Las opciones .....                                  | 90 |
| 3.4. Los <i>swaps</i> .....                              | 93 |
| 3.5. El pase .....                                       | 98 |

|                                                                                                                                                          |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 4. <i>Los derivados ante la Ley de Concursos y Quiebra</i>                                                                                               | 110 |
| 5. <i>Los decs. PEN 214/02, 410/02 y 992/02. Una tragicomedia normativa que marcó un hito y afectó el mercado de derivados en la Argentina</i> . . . . . | 113 |
| 6. <i>Las razones para la inconstitucionalidad del dec. 992/02</i> . . . . .                                                                             | 116 |
| 6.1. <i>La irrazonabilidad</i> . . . . .                                                                                                                 | 116 |
| 6.2. <i>La desigualdad</i> . . . . .                                                                                                                     | 118 |
| 6.3. <i>La violación de la propiedad privada</i> . . . . .                                                                                               | 120 |
| 7. <i>Conclusión</i> . . . . .                                                                                                                           | 121 |

#### **CAPÍTULO IV**

### **RÉGIMEN DE CONTROL DE CAMBIOS**

|                                                                                              |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. <i>Introducción</i> . . . . .                                                             | 123 |
| 2. <i>El control de cambios. Concepto. Finalidad e importancia económica</i> . . . . .       | 124 |
| 2.1. <i>Concepto</i> . . . . .                                                               | 124 |
| 2.2. <i>Tipos de controles de cambios y sus finalidades</i> . . . . .                        | 127 |
| 3. <i>Régimen de cambios vigente en la República Argentina</i> . . . . .                     | 131 |
| 3.1. <i>Pilares sobre los cuales se estructura el actual régimen de cambios</i> . . . . .    | 131 |
| 3.2. <i>Análisis de las normas que rigen el control de cambios en la Argentina</i> . . . . . | 133 |
| 3.2.1. <i>Ingreso de divisas</i> . . . . .                                                   | 133 |
| 3.2.2. <i>Egreso de divisas</i> . . . . .                                                    | 144 |
| 4. <i>Conclusión</i> . . . . .                                                               | 148 |

#### **CAPÍTULO V**

### **TRANSFERENCIA DE BANCOS**

|                                  |     |
|----------------------------------|-----|
| 1. <i>Introducción</i> . . . . . | 151 |
|----------------------------------|-----|

|                                                                             |     |
|-----------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. <i>La ley 11.867</i> .....                                               | 152 |
| 2.1. Sobre el concepto y la naturaleza jurídica del fondo de comercio ..... | 153 |
| 2.2. Elementos más gravitantes de un fondo de comercio bancario .....       | 160 |
| 2.3. Aspectos procesales de la ley .....                                    | 163 |
| 2.3.1. La publicación de los edictos .....                                  | 163 |
| 2.3.2. Las oposiciones .....                                                | 164 |
| 2.3.3. Los embargos .....                                                   | 167 |
| 3. <i>El art. 35 bis de la Ley 21.526 de Entidades Financieras</i> .....    | 167 |
| 3.1. Exclusión y transferencia de activos y pasivos .....                   | 169 |
| 3.2. Equivalencia entre el activo y el pasivo excluido .....                | 173 |
| 3.3. Transferencia de los activos y pasivos excluidos .....                 | 173 |
| 3.4. La figura del fideicomiso .....                                        | 174 |
| 4. <i>Conclusión</i> .....                                                  | 178 |

## CAPÍTULO VI

### ACCIONES DE CLASE

|                                                                                   |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. <i>Introito y aproximación</i> .....                                           | 179 |
| 2. <i>Origen, concepto e ideas fuerza</i> .....                                   | 184 |
| 3. <i>Ventajas y limitaciones para demandantes y demandados</i> .....             | 186 |
| 4. <i>Aspectos salientes de las acciones de clase en los Estados Unidos</i> ..... | 187 |
| 4.1. Los cuatro requisitos previos .....                                          | 187 |
| 4.2. Las distintas categorías de clase .....                                      | 190 |
| 4.3. La obligación de notificar .....                                             | 192 |
| 5. <i>Las “pseudoacciones” de clase en el derecho argentino</i> .....             | 195 |
| 6. <i>Epílogo</i> .....                                                           | 197 |