

GHERSI (Director)
BARBIER - BATAN - DALLA VIA - FRADERA
FRANCESCUT - GRANADOS - LIMA MARQUES
MUGUILLO

MERCOSUR

PERSPECTIVAS DESDE EL DERECHO PRIVADO

RAZONES Y FUNDAMENTOS PARA
LA INTEGRACIÓN REGIONAL.
LEY DE CONVERTIBILIDAD Y MONEDA REGIONAL ÚNICA.
CIRCULACIÓN DE CAPITALES: CONTRATOS
DE "UNDERWRITING" Y "FACTORING".
FINANCIAMIENTO REGIONAL DE LOS CONSUMIDORES
POR TARJETAS DE CRÉDITO.
EMPRESAS BINACIONALES: SU RÉGIMEN JURÍDICO.
VINCULACIÓN ASOCIATIVA DE "JOINT VENTURES".
RESPONSABILIDAD POR PRODUCTOS ELABORADOS.
TRANSFERENCIA DE TECNOLOGÍA.
SOLUCIÓN DE CONFLICTOS.
APÉNDICE LEGAL.

 EDITORIAL
UNIVERSIDAD

BUENOS AIRES
1993

ÍNDICE

I. PALABRAS PRELIMINARES	9
--------------------------------	---

CAPÍTULO I

RAZONES Y FUNDAMENTOS PARA LA INTEGRACIÓN REGIONAL

por CARLOS A. GHERSI y DANIELA FRANCESCUT

I. Introducción	19
II. Los procesos integrativos	20
III. La crisis del sistema capitalista de los años sesenta y el reajuste estructural	22
a) Las causas del desajuste	23
a-1) La crisis fiscal	24
a-2) Cambio en la mecánica de competencia en los mercados	25
a-3) La tecnología y la organización	26
a-4) Las crisis del petróleo	27
a-5) Conclusiones	28
b) El ajuste. Pautas generales	29
b-1) La nueva situación de competitividad en los mercados	30
b-2) Los recursos humanos	32
b-3) El sector público	33
c) Breves antecedentes argentinos del ajuste	34
c-1) La diferencia sustancial entre el desarrollo y el subdesarrollo frente a la política de ajuste	34
c-2) Contexto latinoamericano	35
c-3) Antecedentes argentinos del ajuste	36
d) La política de ajuste en el actual plan económico	37
d-1) El rol del Estado	37
d-2) Recursos humanos	38
d-3) Los sindicatos	39
IV. Fundamentos para la integración regional a través del Mercosur	40
a) Desde la óptica de la globalización	41
b) Crecimiento tecnológico	41
c) Las políticas macroeconómicas de reformulación conjunta de los sectores de la producción: agrario, industrial y de servicios	41

d) El mercado de capitales-para financiamiento de proyectos	42
e) Mercados laborales	42
f) La educación y la formación de profesionales	42
g) El desarrollo de un mercado interior en el Mercosur	42

CAPÍTULO II

LEY DE CONVERTIBILIDAD Y MONEDA REGIONAL ÚNICA

por CARLOS A. GHERSI

I. Introducción	45
II. La necesidad de la circulación monetaria o transnacionalización de la moneda	46
III. La Ley de Convertibilidad: transnacionalización de la moneda de "contrato" y "pago"	47
a) Un cambio cualitativo del marco jurídico	48
b) El concepto y las funciones del dinero	48
c) Las monedas nacionales y la función de reserva de valor	50
IV. Nuestra reflexión final	51

CAPÍTULO III

LIBRE CIRCULACIÓN DE CAPITALES Y CONTRATO DE "UNDERWRITING"

por EDUARDO BARBIER

I. Introducción	53
a) La transferencia de capitales en la integración	53
b) La actividad bancaria en la integración	55
c) La circulación de los capitales y el financiamiento empresarial	57
1) Ahorro e inversión con dimensión social	57
2) Las empresas y el financiamiento externo	58
3) Transferencia de riesgo y operación de "underwriting"	58
II. Contrato de "underwriting"	60
a) Eficacia y antecedentes	60
b) Concepto	61
c) Enunciaciones legales y estructurales	62
d) Caracteres	63
e) Objeto	64
f) Partes e inversores	65
III. Descripción de la operación	68
a) Actos preparatorios	68
b) Celebración del contrato	70
c) Modalidades	71
1) "Underwriting" en firme	71

2) "Underwriting" no en firme	72
3) Actos de colaboración	72
IV. Trascendencia internacional	72
a) Conexión de distintos ordenamientos	72
b) Autonomía de las partes en la elección del derecho y jurisdicción aplicable	73
c) Concurrencia del inversor y el derecho aplicable	76

CAPÍTULO IV

EL CONTRATO DE FINANCIAMIENTO REGIONAL
POR "FACTORING"

por ADRIANA BATAN

I. Introducción: "factoring" y Mercosur	77
II. Origen de la figura. Antecedentes históricos	82
III. El "factoring" en la actualidad. Lugares de aplicación	84
IV. Terminología	86
V. Concepto y mecanismo del negocio. Partes y sujetos intervinientes en la operatoria	88
a) "Factor" o sociedad de "factoring"	89
b) Cliente, proveedor o factoreado	90
c) Los "deudores cedidos" ¿son parte del contrato de "factoring?"	90
VI. Naturaleza jurídica	91
VII. El "factoring" y la cesión de derechos creditorios	92
VIII. Relaciones con otras figuras bancarias	94
a) Comparación con la operación de descuento	94
b) Comparación con el "underwriting"	94
IX. Modalidades	96
a) Según su contenido	96
1) "Factoring" con financiación o "factoring" a la vista ("credit-cash factoring")	96
2) "Factoring" sin financiación o "factoring" al vencimiento ("maturity factoring")	97
b) Según su ejecución	97
1) "Factoring" con notificación ("notification factoring or direct collection")	98
2) "Factoring" sin notificación ("non-notification factoring or indirect collection")	98
c) Según sus alcances	98
1) "Factoring" con asunción de riesgos ("without recourse")	98
2) "Factoring" sin asunción de riesgos ("with recourse")	99
d) Según el ámbito de vigencia	99
1) "Factoring" local o interno ("domestic factoring")	99
2) "Factoring" internacional ("international factoring")	99
2.1) "Factoring" de exportación	100
2.2) "Factoring" de importación	100

X. Caracteres	100
a) Consensual	101
b) Bilateral	101
c) Oneroso	101
d) Conmutativo	102
e) Innominado	102
f) Atípico	102
g) Formal	103
h) De tracto sucesivo	103
i) Por adhesión o por negociación individual	104
j) Normativo	104
k) "Intuitu personae"	104
l) Comercial	105
ll) De empresa	105
m) De cooperación y financiación	105
XI. Elementos del contrato	106
a) Elementos generales	106
1) Consentimiento	106
2) Objeto	108
3) Causa	110
b) Elementos particulares	111
1) Prestación de servicios	111
a) Servicios de financiamiento	112
b) Servicios de gestión de cobranzas	112
c) Otros servicios de asistencia	113
2) Seguro de crédito	113
3) Remuneración del "factor"	113
c) Elementos accidentales	114
1) Exclusividad	115
2) Plazo y/o precio tope	115
3) Lo atinente a la forma	117
XII. Extinción del contrato	117
a) Causas normales	118
b) Causas anormales	118

CAPÍTULO V

FINANCIAMIENTO REGIONAL DE LOS CONSUMIDORES
POR TARJETAS DE CRÉDITO

por ROBERTO A. MUGUILLO

1. Introducción	121
2. La integración regional sudamericana	121
3. La tarjeta de crédito en la negociación internacional y en la región del Mercosur	122
4. Conclusiones	126

CAPÍTULO VI

EMPRESAS BINACIONALES

por VERA FRADERA y ERNESTO GRANADOS

A) La problemática de las empresas binacionales argentino-brasileñas en los principios económicos de la Constitución brasileña de 1988

por VERA FRADERA

I. Introducción	127
II. Concepto de empresa binacional en el derecho positivo brasileño	129
a) Las reglas de la legislación ordinaria para determinar la nacionalidad de las empresas	131
b) Las reglas constitucionales sobre la nacionalidad de las empresas	132
III. El concepto de empresa binacional en el derecho brasileño interno	133
a) Estatuto de empresa binacional argentino-brasileña	134
b) El tratamiento dispensado a la empresa binacional argentino-brasileña en nuestro país en los términos del Estatuto	134
IV. Nuestra conclusión	135

B) Aspectos desde el Derecho argentino

por ERNESTO GRANADOS

1. Introducción	137
2. Situación actual	138
2.1. En la Argentina	138
2.2. En el Brasil	140
3. Fondo común de inversiones	142
4. El estatuto	143
5. Conclusiones	147

C) Estatuto

TRATADO PARA EL ESTABLECIMIENTO DE UN ESTATUTO DE EMPRESAS BINACIONALES ARGENTINO-BRASILEÑAS

Tratado para el establecimiento de un estatuto de empresas binacionales argentino-brasileñas	151
--	-----

CAPÍTULO VII

CONTRATO ASOCIATIVO DE "JOINT VENTURES"

por CARLOS A. GHERSI

I. Introducción	161
II. El contrato asociativo de "joint ventures"	162
III. Conclusión	163

CAPÍTULO VIII

TRANSFERENCIA DE TECNOLOGÍA

por CLAUDIA LIMA MARQUES

1. Introducción. Aspectos económicos y análisis jurídico	167
2. Contratos de transferencia de tecnología: normas generales	170
3. Concepto y especies de contratos de transferencia de tecnología ..	173
4. Contratos de transferencia de tecnología patentada	173
a) Contrato de licencia de patentes. Concepto y característica	174
b) Contrato de cesión de patentes. Concepto	176
5. Contrato de transferencia de tecnología patentada	177
a) Delimitación de tecnología	177
a.1) Know-how	177
a.2) Technical expertises and technical services	179
b) Contratos de fortalecimiento o provisión de tecnología	181
6. Elementos y principales cláusulas de los contratos de transferencia tecnológica	182
a) Tecnología como producto comercial	182
b) Características y cláusulas básicas	183
c) La contraprestación (royalties)	185
d) Cláusulas contractuales restrictivas	187
7. Transferencia de tecnología y ley aplicable: los conflictos de leyes ..	189
a) Caracterización del contrato como internacional	190
b) Territorialismo para la protección de derecho industrial. Derecho unionista	192
c) Territorialismo y normas de Derecho Público Interno	194
d) Normas de Derecho Internacional Privado	196
d.1) Autonomía de voluntad	199
d.2) Ley aplicable en los supuestos de que no se escoja la misma	202
d.3) Elección del arbitraje	204

CAPÍTULO IX

RESPONSABILIDAD CIVIL REGIONAL POR PRODUCTOS
ELABORADOS Y TRASLACIÓN DEL RIESGO
POR LAS EMPRESAS A LOS CONSUMIDORES

por CARLOS A. GHERSI

I. Introducción	209
II. El punto de partida: el consumo inducido por la igualación de la publicidad en la región	211
III. La traslación del riesgo innecesario al consumidor regional	214
1. El rol del Estado en el control preventivo y la creación de organismos regionales supranacionales	214
2. Las empresas, el mercado regional y el derecho a la información	215
IV. Nuestras reflexiones finales	219
V. Nuestros postulados para una integración socialmente justa ...	221

CAPÍTULO X

SOLUCIONES DE CONTROVERSIAS

por ALBERTO R. DALLA VIA

I. Introducción	223
II. El contexto	224
III. La solución de controversias en el Tratado del Mercosur	226
IV. Análisis crítico	230
V. El escollo constitucional	232

PROTOCOLO DE BRASILIA PARA LA SOLUCIÓN
DE CONTROVERSIAS

Protocolo de Brasilia para la solución de controversias	235
---	-----

APÉNDICE LEGAL

Tratado para la constitución de un Mercado Común entre la República Argentina, la República Federativa del Brasil, la República del Paraguay y la República Oriental del Uruguay	249
Anexo I. Programa de liberación comercial	258
Anexo II. Régimen general de origen de productos elaborados	263
Anexo III. Solución de controversias	270
Anexo IV. Cláusulas de salvaguardia	271