ÍNDICE

INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO DE LAS GARANTÍAS REALES

NOCIONES FUNDAMENTALES

CAPÍTULO I RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL Y GARANTÍA	7
CAPÍTULO II LAS GARANTÍAS REALES EN LA CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS Y EN LA CLASIFICACIÓN DE LOS DERECHOS REALES	13
1. Clasificación de los negocios jurídicos. Negocios dispositivos o con eficacia real. Concepto de enajenación. 2. Los derechos reales menores (de goce y de garantía). 3. Recapitulación. 4. Concepto de derecho real en el Cód. Civil Uruguayo.	
CAPÍTULO III NOCIONES FUNDAMENTALES SOBRE PRENDA E HIPOTECA	25
1. Disciplina y sede legal de las garantías reales. 2. Título y modo. Publicidad del derecho real de garantía. 3. Contrato real y contrato con eficacia real. 4. Accesoriedad. 5. Consecuencias de la naturaleza de negocios dispositivos constitutivos. 6. Eficacia real. Inherencia y preferencia. Distinción entre garantía real y privilegio. 7. Partes en el contrato; el derecho real. Terceros. Constitución de la garantía por un tercero. Indivisibilidad. Prohibición de pacto comisorio. Caducidad del plazo. 8. Diferencia fundamental entre prenda e hipoteca.	
CAPÍTULO IV LA EVOLUCIÓN DE LAS GARANTÍAS REALES.....	43
1. La hipoteca sobre cosa mueble. La prenda sin desplazamiento. Ámbito y autonomía. Su naturaleza jurídica. 3. La prenda sin desplazamiento. Aspecto dogmático y positivo.	

PRENDA

CAPITULO I	
NOCIÓN.....	55
1. Constitución de la prenda. Partes. Función y efecto del negocio. 2. Título y modo. Contrato de prenda y derecho real de prenda, publicidad del derecho real. Inherencia. 3. Función de la entrega. 4. Indivisibilidad. 5. ¿Contrato unilateral?	
 CAPITULO II	
ACCESORIEDAD.....	63
1. Noción. 2. Crédito. Crédito condicional. Crédito eventual. 3. Prenda para seguridad de una obligación natural. 4. Transmisión de la prenda. 5. Sub-prenda.	
 CAPITULO III	
LEGITIMACIÓN Y CAPACIDAD.....	73
A) Requisitos de validez y requisitos de eficacia.....	73
1. La legitimación, requisito de eficacia; la capacidad, requisito de validez. 2. La legitimación como requisito de eficacia del negocio dispositivo. Por qué no se exige en el obligacional.	
B) Legitimación.....	75
1. Legitimación para disponer en la prenda. 2. Prenda sobre cosa ajena. Arts. 2294 y 2303.	
C) Capacidad.....	78
1. Inexactitud de las expresiones “capacidad de enajenar” y “capacidad de disposición”. 2. Examen de los textos legales.	
 CAPITULO IV	
OBJETO.....	81
A) Cosa mueble.....	81
1. Cosa mueble, corporal, determinada. 2. Cosa presente (no futura). Una referencia a la promesa de prenda. 3. Cosa comerciable, susceptible de servir de objeto a la ejecución forzada. La entrega de títulos ¿es una prenda? Efectos de este negocio. 4. Extensión de la prenda.	
B) Prenda sobre cosa fungible: la llamada prenda irregular o depósito caucional o caución.....	83
1. Noción. 2. ¿Es una prenda irregular? 3. La garantía de alquileres, el art. 4° de la ley del 10 de febrero de 1956 y el artículo 38 del decreto-ley 14.219.	

C) Prenda sobre derechos: la llamada prenda de créditos	90
1. Noción de cosa. Derechos sobre derechos. 2. Naturaleza de la prenda de créditos: no es una prenda sino un negocio obligacional (sin efecto real). 3. La cesión del crédito con función de garantía. 4. Teoría de la cesión del derecho a cobrar. 5. Recapitulación. 6. Efectos. 7. Prenda sobre crédito emergente de una promesa de enajenación de inmuebles a plazo.	

CAPITULO V

EFFECTOS	101
A) Contenido de la relación compleja de prenda.....	101
B) Eficacia preliminar del contrato de prenda (art. 2299).....	102
C) Contenido del derecho real de prenda	104
1. Generalidades. 2. Inherencia. Consecuencias de la pérdida de la tenencia.	
D) La posesión del acreedor prendario	107
1. Referencia al derecho de persecución. 2. Acción de recuperación.	
E) Derecho de conservar la tenencia	110
F) La relación obligacional.....	111
1. Obligación de custodiar. 2. Obligación de restituir.	
G) Preferencia	112

CAPITULO VI

EXTINCIÓN	115
1. Modos de extinción. 2. Prohibición del pacto comisorio. 3. Ejecución.	

I

PRENDA SIN DESPLAZAMIENTO

NOTA REFERENTE A LA ACTUALIZACIÓN DE LOS CAPÍTULOS SOBRE PRENDA SIN DESPLAZAMIENTO	123
---	-----

CAPITULO I

EL PROBLEMA JURÍDICO DE LA PRENDA SIN DESPLAZAMIENTO	127
1. Necesidad y justificación de la prenda sin desplazamiento. 2. El problema jurídico de la prenda sin desplazamiento: ¿Prenda o hipoteca? La solución legal. 3. La solución correcta. 4. Bases	

jurídicas de la prenda sin desplazamiento en el derecho uruguayo. 5. Consecuencias de la ausencia de desplazamiento. 6. El derecho común de la prenda sin desplazamiento.

CAPITULO II	
ACCESORIEDAD	137
1. Objeto. 2. Crédito principal. Partes.	
CAPITULO III	
CONSTITUCIÓN DE LA PRENDA. EL REGISTRO	139
1. Título y modo. 2. Solemnidad. 3. El registro. Su importancia. Caducidad de la inscripción. 4. Si el plazo de cinco años se interrumpe como la prescripción. 5. Reinscripción. 6. Sistema del registro. Dónde se inscribe. 7. El status loci. 8. Consentimiento del cónyuge no administrador en caso de prendarse bienes gananciales. No es necesario salvo para prenda de automotores.	
CAPITULO IV	
EFFECTOS DE LA PRENDA AGRARIA	149
1. El vínculo de indisponibilidad. 2. El deudor como mero tenedor de los objetos prendados. La posesión en la prenda sin desplazamiento. 3. El derecho de persecución o inherencia del derecho real. ¿Existe en la prenda sin desplazamiento? 4. Inalienabilidad de los bienes prendados. Naturaleza jurídica de la prenda sin desplazamiento. 5. Enajenación de los objetos prendados luego de caducado la inscripción. 6. Preferencia. Conflicto de derechos entre el acreedor prendario sin desplazamiento, el acreedor hipotecario, el arrendador, el acreedor privilegiado y los acreedores laborales. 7. Conflicto de derechos entre el acreedor embargante y el acreedor prendario.	
CAPITULO V	
TRANSMISIÓN Y EXTINCIÓN	169
I. Transmisión	169
II. Extinción	169
1. Extinción por perención (caducidad) de la inscripción. 2. Extinción por vía indirecta. Cancelación. 3. Ejecución.	
ANTECEDENTES DE LA LEY 17.228:	
LA LEY 8.292 DE PRENDA INDUSTRIAL.....	173
A) Generalidades	173
B) Hipoteca industrial	174

C) Prenda industrial: objeto.....	174
1. La ley se aplica sólo a la industria, con exclusión del comercio. Es de interpretación estricta. 2. Útiles de trabajo industrial o manual. 3. Materias primas: productos o artículos manufacturados. Cosas que sustituyan y complementen a las originarias. Fungibilidad y subrogación real. Prenda de la hacienda o del fondo de comercio.	
D) Warrant.....	178
ANTECEDENTES DE LA LEY 17.228: LA LEY 12.367 DE PRENDA SOBRE VEHÍCULOS AUTOMOTORES Y SOBRE MÁQUINAS Y APARATOS	181
CAPITULO I	
BASES JURÍDICAS DE LA LEY DE 1957	181
1. Finalidad de la ley. 2. Sistema de la nueva ley: indisponibilidad; novación obligatoria; la exigencia del pago del impuesto; supresión de limitaciones; modificaciones procesales.	
CAPITULO II	
CARACTERES GENERALES DEL CONTRATO	187
1. Constitución: pago del impuesto. 2. Accesoriedad. 3. Objeto: identificabilidad; destino. 4. Sujetos.	
CAPITULO III	
NATURALEZA JURÍDICA Y EFECTOS	191
1. Preferencia. 2. Indisponibilidad (naturaleza jurídica del instituto). 3. La novación obligatoria. 4. Transferencia y reempadronamiento de vehículos. 5. ¿Se aplica el art. 14 de la ley de 1918?	
CAPITULO IV	
EJECUCIÓN.....	197

II

PRENDA SIN DESPLAZAMIENTO

por Carlos de Cores

Introducción y plan del trabajo..... 201

PRIMERA PARTE**EL NUEVO DERECHO DE LAS
GARANTÍAS REALES MOBILIARIAS**

CAPITULO I

INTRODUCCIÓN GENERAL A LAS GARANTÍAS REALES.

GARANTÍA REAL Y PRIVILEGIO 209

1. Concepto instrumental de garantía real. 2. Concepto de privilegio. 3. Derecho de persecución y preferencia en concurso. 4. Conclusión.

CAPITULO II

PRENDA Y ENTREGA DE LA COSA..... 216

1. Importancia de la entrega efectiva en la prenda común (con desplazamiento). 2. Crisis del modelo tradicional de las garantías reales mobiliarias. 3. Prendas no posesorias y su importancia actual. 4. ¿Puede haber verdadera prenda sin desposesión?. 5. La falta de entrega como anomalía

CAPITULO III

LA GARANTÍA FLOTANTE EN EL DERECHO COMPARADO 222

1. Introducción. 2. Las "floating charges" del derecho inglés y el art. 9 del UCC estadounidense. 3. El derecho alemán. 4. Italia: el desarrollo de la jurisprudencia. 5. La garantía rotativa en el derecho francés. 6. El problema en otros ordenamientos. 7. Conclusión respecto de la prenda flotante.

CAPITULO IV

PROPIEDAD, POSESIÓN Y TENENCIA EN LA PRENDA SIN
DESPLAZAMIENTO..... 240

1. Función de la desposesión. 2. Carácter polifacético del concepto de la posesión. 3. Posesión de bienes incorporeales. 4. Conclusión.

CAPITULO V

ENTREGA DE LA COSA Y OTRAS TÉCNICAS. LA LECCIÓN
DEL DERECHO NORTEAMERICANO 246

CAPITULO VI

PROPIEDAD Y GARANTÍA. NUEVAS FORMAS DE LAS GA-
RANTÍAS REALES 249

1. Transferencia fiduciaria de la propiedad con función de garantía.
2. El "principio de conversión".
3. La reserva de dominio como forma de proveer una garantía real.
4. Otra vez el "principio de conversión".
5. Extrapolación del "principio de conversión" al derecho anglosajón.
6. Conclusión.

CAPITULO VII

EL PROBLEMA VISTO DESDE EL DERECHO CONTINENTAL 258

1. Carácter "dominante" del derecho alemán y anglosajón en la materia.
2. Enfoque crítico sobre el sistema germano y anglosajón.
3. Nuestra posición.
4. Datos del derecho positivo uruguayo.
5. Conclusión.

CAPITULO VIII

FORMA Y MATERIA EN LAS GARANTÍAS REALES MOBILIARIAS 270

CAPITULO IX

RESUMEN. TRAZOS FUNDAMENTALES DE LA CAUSA (FUNCIÓN ECONÓMICA Y SOCIAL) EN EL CONTRATO (Y EN EL DERECHO REAL) DE PRENDA 275

SEGUNDA PARTE

ANÁLISIS DE LA LEY N° 17.228

CAPITULO I

CUESTIONES PRELIMINARES PLANTEADAS POR LA LEY 17.228 DE PRENDA SIN DESPLAZAMIENTO 277

1. Contrato y derecho real de prenda.
2. Carácter de la inscripción.
3. La circulación de la prenda sin desplazamiento.
4. Otras cuestiones

CAPITULO II

EL PROBLEMA DEL OBJETO DE LA PRENDA SIN DESPLAZAMIENTO 284

1. Introducción.
2. Relación entre el acreedor prendario y los terceros.
3. Trascendencia de la definición del objeto.
4. Determinabilidad del objeto.
5. Identificabilidad del objeto, perfecta e imperfecta.
6. El problema en los antecedentes de la ley 17.228.
 - a. El Mensaje del Poder Ejecutivo.
 - b. Discusión en la Cámara de Representantes.
 - c. Propuesta constructiva de una solución: los antecedentes no formales de la ley 17.228.
7. Conclusión.
8. Criterios para resolver el problema del objeto en la nueva ley de prenda sin desplazamiento.
 - a. La prenda flotante como obligación negativa.
 - b. Necesidad de una lectura analítica en materia de objeto. La distinción española entre hipoteca mobiliaria y prenda sin desplazamiento.
 - c. Prenda sin desplazamiento y

derecho de persecución en nuestra jurisprudencia y doctrina. d. El derecho de persecución en la discusión legislativa de la ley 17.228. e. Reflexión sobre la protección de terceros adquirentes de buena fe. f. Conclusiones generales sobre el objeto de la prenda sin desplazamiento. g. El caso particular del objeto en la prenda de establecimiento comercial. 9. El problema del objeto en relación con la prenda de créditos. a. Prenda de créditos mediante notificación y mediante inscripción. b. Ley de prenda sin desplazamiento y ley de factoring. c. La utilización del factoring en función de garantía. d. Carácter dispositivo del contrato. e. Posibilidad de cesión global con función de garantía. f. Posibilidad de cesión de créditos futuros con función de garantía. g. Conflicto entre el cesionario en garantía o el acreedor prendario de un crédito y los terceros. h. La notificación de los créditos cedidos con función de garantía. i. La cesión de créditos sin notificación a los deudores cedidos. j. La Convención de las Naciones Unidas sobre cesión de créditos o cuentas por cobrar. k. Prenda de crédito y obligaciones de hacer y de no hacer. l. Prenda de derechos de promitente comprador. ll. Prenda sin desplazamiento, leasing y warrant en zona franca. 10. Conclusión.

CAPITULO III

NATURALEZA DEL DERECHO DEL ACREEDOR PRENDARIO

354

1. Introducción. 2. Fundamento de la doctrina tradicional. El deudor prendario sin desplazamiento carece de la posesión. 3. Fundamento de la doctrina tradicional. Continuación. El deudor prendario sin desplazamiento "no puede" hacer tradición. 4. Dificultades prácticas que apareja la aplicación de la doctrina tradicional. 5. Cuestionamiento de la doctrina tradicional. Nuestra posición.

ANEXO NORMATIVO

Ley Modelo Interamericana sobre Garantías Mobiliarias aprobada por la Sexta Conferencia Especializada de Derecho Internacional Privado (CIDIP VI) de la Organización de Estados Americanos

367