

## ÍNDICE

<i>Prefacio a la segunda edición</i> .....	13
<i>Prefacio a la primera edición</i> .....	15

### PARTE PRIMERA

#### LOS MÉTODOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS

1. <i>Los métodos alternativos de resolución de conflictos, la crisis de la justicia y el rol de los abogados</i> .....	23
1.1. <i>Introducción</i> .....	23
1.2. <i>La crisis de la justicia</i> .....	26
1.2.1. <i>Sobrecarga de los despachos judiciales</i> .....	26
1.2.2. <i>Insatisfacción de los intereses particulares</i> .....	28
1.3. <i>Los métodos alternativos y el rol de la justicia</i> .....	31
1.3.1. <i>Cómo solucionar el problema de la administración de justicia</i> .....	31
1.3.2. <i>La justicia estatal no es el único remedio</i> .....	33
1.3.3. <i>Los métodos alternativos como filtro protector de la justicia</i> .....	38
1.4. <i>Los métodos alternativos "básicos"</i> .....	40
1.4.1. <i>Una somera descripción</i> .....	41
1.4.2. <i>Algunas críticas a los métodos auto-compositivos</i> .....	43
1.5. <i>Los métodos alternativos en la Argentina</i> ..	46
1.5.1. <i>El enfoque oficial del problema</i> ....	46
1.5.2. <i>El arbitraje</i> .....	48
1.5.3. <i>La mediación</i> .....	50
1.6. <i>Los métodos alternativos en los EE.UU.</i> ...	52

1.6.1. Mini-juicio ( <i>mini-trial</i> ) . . . . .	53
1.6.2. Evaluación neutral temprana ( <i>early neutral evaluation</i> ) . . . . .	55
1.6.3. Juicio por jurados abreviado ( <i>summary jury trial</i> ) . . . . .	56
1.6.4. Jueces privados ( <i>private judging</i> ) . .	58
1.6.5. Arbitraje o mediación anexos a los tribunales ( <i>court-anexed-arbitration or mediation</i> ) . . . . .	58
1.6.6. Combinaciones y variantes de arbitraje o mediación . . . . .	59
1.6.7. Tribunales multipuertas ( <i>multidoor courthouse</i> ) . . . . .	60
1.7. Los abogados y el cambio del perfil profesional . . . . .	61
1.7.1. El mito del abogado "agresivo" como perfil ideal . . . . .	61
1.7.2. Razones para un cambio necesario .	64
1.8. Cuándo los abogados debemos recomendar métodos alternativos . . . . .	68
1.8.1. Las limitaciones del litigio judicial . .	68
1.8.2. Las virtudes de la autocomposición .	74
1.8.3. Guía para seleccionar el método apropiado . . . . .	77
1.9. Los métodos alternativos y la enseñanza universitaria del derecho . . . . .	85
1.9.1. La formación universitaria tradicional	86
1.9.2. La educación legal en la investigación del FORES . . . . .	88
1.9.3. Los métodos alternativos en la universidad . . . . .	90
1.10. Conclusiones . . . . .	92
<i>Bibliografía de la Parte Primera</i> . . . . .	95

## PARTE SEGUNDA

### CONFLICTO Y NEGOCIACIÓN

2. <i>Negociación y gestión de conflictos</i> . . . . .	105
---	-----

---

2.1. El conflicto .....	105
2.1.1. Caracterización .....	105
2.1.2. Dinámica del conflicto .....	112
2.1.3. Actitudes frente al conflicto .....	124
2.2. La negociación como instrumento de gestión del conflicto .....	127
2.2.1. Significado real de "negociación" ...	127
2.2.2. Factores que condicionan la negociación	131
2.3. Una definición de negociación .....	139
2.4. Conclusiones .....	141
3. <i>Estrategias de negociación</i> .....	143
3.1. La preparación de la negociación .....	143
3.1.1. Cuestiones a considerar .....	144
3.1.2. La preparación de la fase distributiva	146
3.2. El método de negociación según principios	148
3.2.1. Primer principio: separar las personas del problema .....	149
3.2.2. Segundo principio: concentrarse en los intereses, no en las posiciones .....	155
3.2.3. Tercer principio: generar opciones mutuamente satisfactorias .....	158
3.2.4. Cuarto principio: insistir en criterios objetivos .....	161
3.2.5. Elementos de una negociación según principios .....	161
3.3. La estrategia de penetración: de la confrontación a la cooperación .....	163
3.3.1. Barreras al acuerdo .....	165
3.3.2. Acciones para superar las barreras al acuerdo .....	166
3.4. La negociación racional .....	168
3.4.1. Factores que condicionan la racionalidad .....	169
3.4.2. Marco racional .....	173
3.5. La fase distributiva de la negociación .....	175
3.5.1. Dinámica de las concesiones .....	176

3.5.2. La determinación de la oferta inicial	178
3.5.3. Clausura	180
3.6. Tácticas sucias y mala fe	181
3.6.1. Tácticas habituales	181
3.6.2. Acciones para contrarrestarlas	182
3.7. El compromiso, la amenaza, y la promesa como tácticas de negociación	184
3.7.1. Su utilización como tácticas para afianzar la interdependencia	184
3.7.2. Descripción	185
3.8. Guía práctica	187
3.8.1. Preparación	188
3.8.2. Desarrollo	188
3.8.3. Cierre	189
<i>Bibliografía de la Parte Segunda</i>	190

### PARTE TERCERA

### MEDIACIÓN

4. <i>La mediación</i>	199
4.1. Caracterización	199
4.1.1. Sus notas distintivas	200
4.1.2. Ventajas	201
4.1.3. Desventajas	209
4.1.4. Cuándo la mediación es apropiada	210
4.2. El mediador	211
4.2.1. Funciones y estilos en mediación	211
4.2.2. El perfil del mediador	217
4.2.3. La capacitación del mediador	220
4.2.4. Los honorarios del mediador	223
4.2.5. Acerca de la ética del mediador	229
4.3. El abogado de parte en la mediación	230
4.3.1. Preparación del cliente	232
4.3.2. El discurso de apertura del abogado	232
4.3.3. Los "no" del abogado	233

5. <i>El proceso de mediación</i> . . . . .	235
5.1. Etapas. Diferentes modelos . . . . .	235
5.1.1. El modelo de Folberg y Taylor . . . . .	236
5.1.2. El modelo de Baruch Bush y Folger . . . . .	236
5.1.3. El modelo de Lowry y Harding . . . . .	237
5.2. La convocatoria . . . . .	239
5.2.1. Quién convoca . . . . .	240
5.2.2. Cómo convocar . . . . .	242
5.2.3. El convenio de mediación . . . . .	243
5.2.4. Conocimiento previo del asunto . . . . .	244
5.3. La apertura . . . . .	245
5.3.1. El ambiente físico . . . . .	246
5.3.2. Recibimiento de las partes . . . . .	247
5.3.3. El discurso de apertura del mediador . . . . .	248
5.4. Comunicación . . . . .	251
5.4.1. Presupuestos de una comunicación efectiva . . . . .	253
5.4.2. Cómo mejorar la comunicación . . . . .	256
5.4.3. El manejo de la información y las implicancias de la confidencialidad . . . . .	265
5.4.4. La comunicación con los abogados de las partes . . . . .	266
5.5. Negociación y clausura . . . . .	267
5.5.1. El rol del mediador en la etapa de negociación . . . . .	267
5.5.2. La realización de <i>caucus</i> . . . . .	272
5.5.3. Presupuestos y contenido de la clausura . . . . .	277
5.5.4. Formalización del acuerdo . . . . .	278
5.5.5. Tareas ulteriores . . . . .	279
<i>Bibliografía de la Parte Tercera</i> . . . . .	280

#### PARTE CUARTA

### EL RÉGIMEN DE LA LEY 24.573 DE MEDIACIÓN Y CONCILIACIÓN

6. <i>La mediación prejudicial</i> . . . . .	289
--	-----

6.1. La obligatoriedad impuesta por la ley . . . . .	289
6.1.1. Aclaración preliminar . . . . .	289
6.1.2. Los fundamentos y el alcance de la obligatoriedad . . . . .	290
6.1.3. Nuestra posición frente a la obligatoriedad . . . . .	291
6.1.4. La constitucionalidad de la ley 24.573 . . . . .	297
6.1.5. La experiencia de la mediación obligatoria . . . . .	301
6.1.6. Los efectos de la mediación obligatoria . . . . .	309
6.1.7. La alternativa de la mediación voluntaria y sus efectos . . . . .	321
6.2. Ámbito de aplicación de la mediación obligatoria . . . . .	324
6.2.1. Aclaración previa: cuestiones mediables y cuestiones sometidas a mediación obligatoria . . . . .	324
6.2.2. Principio general y excepciones . . . . .	326
6.2.3. La opción en juicios ejecutivos y desahucios . . . . .	350
6.3. El procedimiento de la mediación obligatoria . . . . .	352
6.3.1. El inicio del trámite. Designación del mediador y citación de las partes . . . . .	352
6.3.2. La obligación de asistir a las audiencias . . . . .	360
6.3.3. Las gestiones del mediador y el resultado de la mediación . . . . .	368
6.4. Los mediadores . . . . .	375
6.4.1. Requisitos para integrar el Registro . . . . .	375
6.4.2. La condición de abogado del mediador . . . . .	379
6.4.3. Incompatibilidades e inhabilidades . . . . .	383
6.4.4. Suspensión y separación del Registro . . . . .	386
6.4.5. ¿Está sometido el mediador al Tribunal de Disciplina del Colegio Público de Abogados? . . . . .	387
6.4.6. Causales de recusación y excusación . . . . .	391
6.5. Régimen económico de la ley 24.573 . . . . .	392
6.5.1. El Fondo de Financiamiento . . . . .	392

6.5.2. La tasa administrativa y el beneficio de litigar sin gastos .....	393
6.5.3. Los honorarios del mediador .....	394
7. <i>Las reformas al proceso civil</i> .....	405
7.1. La audiencia preliminar .....	405
7.1.1. Antecedentes y objetivos .....	406
7.1.2. La adecuación del procedimiento a esta audiencia .....	409
7.1.3. La nueva modificación producida por la ley 25.488 .....	410
7.2. La conciliación intrajudicial a cargo del juez	412
7.2.1. Conciliación prejudicial vs. conciliación intrajudicial .....	412
7.2.2. Antecedentes .....	414
7.2.3. La conciliación a cargo del juez ....	416
<i>Bibliografía de la Parte Cuarta</i> .....	420

**PARTE QUINTA**  
**CONCILIACIÓN**  
**Y ARBITRAJE LABORAL: LEY 24.635**

8. <i>La conciliación laboral</i> .....	431
8.1. Antecedentes .....	431
8.1.1. Características generales .....	431
8.1.2. La conciliación laboral en la legislación nacional .....	436
8.1.3. La conciliación en la ley 18.345 ....	438
8.1.4. La conciliación en materia de accidentes de trabajo .....	440
8.1.5. La conciliación en conflictos colectivos de trabajo .....	444
8.2. La conciliación obligatoria en la ley 24.635	447
8.2.1. Ámbito de aplicación .....	448
8.2.2. El procedimiento de conciliación ...	454
8.2.3. El conciliador .....	461
8.2.4. Régimen económico del sistema ....	464

9. <i>El arbitraje laboral</i> .....	467
9.1. Antecedentes .....	467
9.1.1. Los primeros ordenamientos nacionales	467
9.1.2. El arbitraje en la ley 18.345 .....	469
9.2. El arbitraje en la ley 24.635 .....	473
9.2.1. El sistema arbitral de la nueva ley ..	473
9.2.2. Los problemas de interpretación ...	474
9.2.3. Obstáculos que debieron ser explícita- mente removidos .....	477
9.3. El arbitraje en conflictos colectivos de trabajo	482
10. <i>Las reformas al procedimiento laboral</i> .....	487
<i>Bibliografía de la Parte Quinta</i> .....	492

#### ANEXO NORMATIVO

- Patrones de Conducta para Mediadores (AAA/ABA/ SPIDR) .....	497
- Ley 24.573. Mediación - Conciliación .....	504
- Mediación y Conciliación: Reglamentación de la ley 24.573. Decreto 91/98 .....	513
- Ley 24.635 de Instancia Obligatoria de Conciliación Laboral .....	527
- Instancia Obligatoria de Conciliación Laboral: Re- glamentación de la ley 24.635. Decreto 1169/96 (texto actualizado) .....	540
- Instancia Obligatoria de Conciliación Laboral. In- terpretación de la ley 24.635. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo. Resolución de Cáma- ra 18/97 .....	558