



Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

**BANCO SANTANDER RIO S.A. C/ RICO, ENRIQUE CARLOS Y OTRO
S/EJECUTIVO**

Expediente N° 4261/2016 AL

Buenos Aires, 28 de septiembre de 2017.

Y Vistos:

1. Viene apelada por los ejecutados, la resolución de fs. 120/122 que desestimó la excepción de inhabilidad de título opuesta, mandando llevar adelante la ejecución, hasta hacerse el acreedor Banco Santander Río S.A íntegro pago.

Los agravios formulados a fs.125/28 fueron contestados por la accionante a fs.130/141.

Sostuvo el banco como defensa central, que el recurso debe declararse desierto pues no cumple con la crítica razonada al fallo sino que se limita a replicar lo expuesto al momento de interponer las excepciones.

Negó que el cartular se hubiera emitido en garantía de un crédito para consumo sino que se efectuó en el marco de un préstamo personal que nada tiene que ver con deudas por los consumos realizados mediante tarjeta de crédito.

Por su parte, los agravios de los quejosos básicamente se centran en que la magistrada no ponderó al tiempo de decidir, la solución prevista por el legislador en cuanto a la aplicación de las previsiones contenidas en la ley 24.240, que de ninguna manera pueden ser suplidos con la presentación del contrato de mutuo en tanto la ley especial requiere que





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

en el propio título cambiario deben aparecer insertos, lo que en el caso no acontece.

Remarcaron que ha sido ignorado en la sentencia que la cambial fue creada en garantía de una deuda contractual relacionada con un préstamo de consumo, cuyos resultados no aparecen cumplidos en el texto del propio documento, resultando inhábil para intentar un cobro ejecutivo. Agregaron que la vía intentada para el cobro no resultaba procedente en atención que el título ejecutivo posee como raíz contractual una operación de préstamo para consumo, y que la restricción en el análisis de la causa de la obligación cercenan el derecho de defensa en juicio en clara violación a los preceptos consagrados por ley 24522.

Finalmente se agraviaron por el tratamiento dado por la magistrada a los intereses, sosteniendo que debían ser valorados a la luz de los lineamientos previstos en la normativa que legisla los derechos de consumidores y usuarios.

El Ministerio Público Fiscal tuvo intervención a fs.150/166 y propició la reversión del temperamento asumido en la instancia de grado, al sostener que la relación subyacente que vincula a las partes se encuentra alcanzada por la normas de orden público que conforman la protección jurídica de consumidores y usuarios.

2. (i) Es preciso indicar liminarmente, que esta Sala aprecia *prima facie* la verificación en el *sub lite* de una relación de consumo.

Dispone el art. 1 de la Ley 26.361, en su parte pertinente: “La presente ley tiene por objeto la defensa del consumidor o usuario, entendiéndose por tal a toda persona física o jurídica que adquiere o utiliza





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

bienes o servicios en forma gratuita u onerosa como destinatario final, en beneficio propio o de su grupo familiar o social...". Luego, en el artículo que le sigue, define al proveedor como *"...la persona física o jurídica de naturaleza pública o privada, que desarrolla de manera profesional, aun ocasionalmente, actividades de producción, montaje, creación, construcción, transformación, importación, concesión de marca, distribución y comercialización de bienes y servicios, destinados a consumidores o usuarios".*

Pues bien, aquí la demanda ha sido entablada por una entidad bancaria, que se dedica profesionalmente a otorgar créditos contra dos personas físicas. El capital comprometido asciende a \$ 219.500 (v fs. 7).

Tales particulares circunstancias que exhiben los contendientes así como el alcance cuantitativo del crédito permiten subsumir a la actora y al demandado dentro de los conceptos de proveedor y consumidor, respectivamente, definidos en los art. 1 y 2 LDC.

Es que de acuerdo con lo que surge de lo expresado por la accionante en su escrito de demanda y en el memorial de fs. 130/41 y las constancias documentales acompañadas a la causa (resúmenes de cuenta) los destinatarios finales obtuvieron un préstamo y contrataron tarjetas de crédito, razón por la cual puede concluirse que resultan ser consumidores alcanzados por el art. 1 de la ley citada y 1092 del CCCN.

Por ello, también es posible inferir que, en el caso, el pagaré cuya ejecución se pretende instrumentó la financiación de una operación de consumo, de conformidad con lo postulado por estos vocales en el Acuerdo Plenario por Autoconvocatoria de esta Cámara (Expte. n° S.2093/09) de fecha 29 de junio de 2011. Se dijo en aquella oportunidad que en un juicio





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

ejecutivo, iniciado con sustento en un título cambiario, es válido presumir, a partir de la calidad de las partes involucradas en las actuaciones, que el vínculo que subyace puede encuadrarse en una operación de crédito para el consumo regida por el art. 36 de la Ley de Defensa del Consumidor -cierto que para habilitar la declaración de oficio de la incompetencia territorial con fundamento en lo dispuesto en la misma norma-

Así, entonces, no cabe duda en el caso sobre la procedencia de su estudio desde el prisma del mencionado artículo 36 LDC.

(ii) Ahora bien, el cuestionamiento sustancial gira en torno de la prevalencia que el recurrente le asigna a la normativa de las obligaciones cartulares por sobre la Ley Defensa del Consumidor. Sostiene que la naturaleza abstracta del pagaré impide ingresar en el análisis de la causa de fondo y agrega que el mencionado conflicto de leyes especiales debe ser resuelto en favor de la ley específica.

(iii) En primer término es preciso señalar que la problemática del financiamiento para el consumo debe abordarse desde una perspectiva integral. Ello en tanto que la discusión incluye necesariamente y de modo preeminente el plano normativo pero no se agota en él, pues requiere ampliar el debate para brindar un cabal entendimiento del conflicto que buscó atender el legislador.

Una madura comprensión del carácter social y científico del tema así lo exige: trascender el análisis exclusivamente jurídico para ser integrado con los datos aportados desde el campo de la economía y la sociología, coadyuvará para el abordaje del marco social en el cual se





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

inscriben las decisiones del consumidor con vistas a un endeudamiento razonable.

En efecto, la especial relevancia del artículo 36 LDC reside en su función preventiva como medio para combatir la vigente temática del sobreendeudamiento del consumidor. Constituye una herramienta especialmente seleccionada desde el ámbito legislativo como medida de política económica. Y dicha solución se corresponde precisamente con la génesis del derecho del consumo que se erigió a partir de la necesidad de superar situaciones de desequilibrio que trajo aparejada la globalización, la masificación de los productos de consumo y la provisión de servicios entre otras circunstancias más profundas que son muy bien analizadas desde la óptica de la sociología (Jorge Luis Bilbao, *“Inhabilidad del pagaré de consumo y un pronunciamiento que dará que hablar”*, LLBA2013agosto, 724; La Ley online: AR/DOC/2094/2013).

Es así que las disposiciones que tienen por fin la protección de los derechos de los consumidores regulan ahora amplia y detalladamente el acceso al crédito y la información que debe proveerse al deudor. Puntualmente, el ámbito de aplicación del nuevo texto del citado artículo 36 LDC es más dilatado que el del reemplazado y ello resulta indicativo de la trascendencia que el legislador quiso dar a la solución que diseñó (conf. voto del Dr. Barreiro, al que adhirió el Dr. Ojea Quintana, en: CNCom., en pleno, *“Autoconvocatoria a plenario s/ competencia del fuero comercial en los supuestos de ejecución de títulos cambiarios en que se invoquen involucrados derechos de consumidores”* del 29/6/2011).





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

No puede desconocerse la difundida práctica de instrumentar en los títulos circulatorios las operaciones que las entidades bancarias y financieras celebran con los consumidores, con independencia de la formalización con que, además, usualmente se practique del negocio (*Ibidem*). Y es justamente el empleo ante el consumidor de instrumentos pensados por comerciante y para comerciantes, el que da origen a la tarea hermenéutica aquí planteada.

Agréguese que las legislaciones extranjeras han llegado a: a) prohibir la utilización de títulos cambiarios en las relaciones de crédito al consumo (Alemania y Francia); b) permitir su empleo con la indicación inequívoca de su origen (letra o pagaré de consumo), de modo que el tenedor esté anoticiado de las características del título que recibe, que posibilitará al firmante oponer las excepciones o defensas que hubiere tenido respecto del proveedor por la relación jurídica que origina la emisión de la cambial (Estados Unidos), y c) posibilitar al consumidor la oposición de defensas contra el tenedor basadas en las relaciones con el proveedor de los bienes o servicios (España) (Marcelo Quiroga, *“La reforma del Régimen de Defensa del Consumidor por Ley 26.361”*, Ariel Ariza, coordinador, Editorial Abeledo Perrot, año 2008, pág. 113; citado en el voto ya referido del Dr. Barreiro).

Sin embargo en el orden normativo nacional la anticipada protección del consumidor financiero fue instituida a través de la modificación del mentado LDC 36 que incorporó mayores requisitos con el afán de garantizar que aquel sujeto conociera verdaderamente el alcance de la obligación dineraria asumida y, en su caso, previniera la posibilidad de caer





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

en un sobreendeudamiento. Dicho de otro modo, mediante esa norma se persiguió que el proveedor brindara adecuadas precisiones sobre la financiación, a fin de que la elección de contraer deuda fuera asumida de forma informada y responsable. No se trató en modo alguno de descalificar el crédito sino de instrumentarlo de forma apropiada y, por cierto, con mayor rigurosidad.

En definitiva y como se verá a continuación, si se estima configurada cualquier operación financiera para consumo y/o crédito para el consumo –art. 36 de la LDC-, a través de cualquier instrumento o título ejecutivo -pagaré, cheque, letra hipotecaria, leasing, obligaciones negociables, hipoteca, prenda, entre otros- y éste sea objeto de ejecución, la enunciada “relación jurídica” habilitará la aplicación de toda la preceptiva tuitiva de la legislación consumerista e impondrá que el juez la jerarquice por encima de las limitaciones que la legislación cambiaria o comercial -dirigida a agilizar el tráfico comercial- establece a la hora de impedir indagar en la causa-fuente de la obligación. Por eso, la relación de consumo, más allá que las partes puedan esgrimirla como defensa, en realidad es débito y materia a indagar por el sentenciante (Guillermo E. Falco y María Constanza Garzino, “*El juicio ejecutivo, las defensas causales y la ley de defensa al consumidor*”, nota a fallo en diario La Ley del 15/2/2011).

(iv) Es desde dicha perspectiva conceptual que corresponde abordar la problemática planteada por el propio recurrente con relación al orden de prevalencia que rige entre la regulación protectoria del consumidor y aquella propia de los títulos de crédito.





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

a. Ha de tenerse en consideración que la ley de defensa del consumidor integra nuestro derecho sustantivo y rige en todo el territorio nacional (art. 65) y encuentra sustento en el art. 42 de la CN, en cuanto contempla la protección de los derechos de usuarios y consumidores en lo que denomina la relación de consumo (conf. voto de los Dres. Monti y Tevez en el citado plenario *"Autoconvocatoria"*).

En efecto, el derecho de los consumidores, además de ser receptado en la Ley de Defensa del Consumidor y el Código Civil y Comercial de la Nación (Ley 26.994) regula lo que la propia Carta Magna denomina "relación de consumo" (art. 42); por lo que sus disposiciones afectarán no sólo normas de derecho civil, sino también comercial, procesal, administrativo, penal, etc.

Se debe respetar entonces la jerarquía de la Constitución Nacional y de la Ley de Defensa del Consumidor que evidentemente prevalecen sobre la normativa tanto procesal como de fondo, vinculada a los títulos cambiarios (conf. ponencia del Dr. Barreiro a la que adhirió el Dr. Ojea Quintana en el fallo plenario *"Autoconvocatoria"*). La primacía del estatuto del consumidor por sobre las normas de forma del Código Procesal Civil y Comercial se funda en la necesaria armonización entre las normas procesales y sustanciales, y en la ya referida jerarquía constitucional de la Ley de Defensa del Consumidor (voto del Dr. Sala en CNCom, Sala E, 26/08/09, *"Compañía Financiera Argentina S.A. c/ Castruccio Juan Carlos s/ejecutivo"*).

Tampoco puede soslayarse que la propia ley de defensa del consumidor en su artículo 65 se califica como de orden público. Esa condición de los derechos de consumidores y usuarios obedece a la necesidad de fijar





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

directrices para el mercado desde una perspectiva realista, lo que impone una interpretación amplia, extensiva y sistemática del dispositivo legal.

La Suprema Corte de Justicia precisó que el legislador, al disponer que es de orden público, ha definido la ley como contenedora de un conjunto de principios de orden superior estrechamente vinculados a la existencia y conservación de la organización social establecida y limitadora de la autonomía de la voluntad (Alferillo Pascual E., *“La función del juez en la aplicación de la ley de defensa del consumidor”*, LL 2009-D, 967; con cita del voto del Dr. Fayt en Fallos: 316:2117).

Son, entonces, el rango constitucional de los derechos consumeriles así como la estipulación normativa de su carácter de orden público, las razones que explican la prevalencia en el caso de esta específica regulación protectoria.

b. A igual solución arriba esta Sala bajo las directrices de la coherencia que han de guiar una adecuada hermenéutica jurídica.

Las contradicciones normativas pueden superarse acudiendo a la lógica interna del sistema, mediante el recurso a ciertos tópicos previstos expresamente por él; entre ellos se destacan: i) “ley posterior, deroga ley anterior”; ii) “ley superior, deroga ley inferior” y iii) “ley especial, deroga ley general” (Renato Rabbi-Baldi Cabanillas, *“Sobre la fundamentación de las decisiones judiciales: el paradigma de la dogmática jurídica visto a través de la jurisprudencia de la Corte Suprema”*, en *“Interpretación de la ley”*, Enrique Zuleta Puceiro, Ed. La Ley, Pcia. de Bs. As., 2007, p. 250). Como máximas o principios de doctrina judicial, constituyen más bien puntos de vista cuya





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

consideración abre paso a argumentos (Enrique Zuleta Puceiro, *“Interpretación de la ley”*, Ed. La Ley, Pcia. de Bs. As., 2007, p. 75/6).

De modo que tanto el elemento temporal como la especificidad de la legislación que protege a consumidores y usuarios resultan adecuadas pautas valorativas a los fines aquí concernidos. Asimismo, debe tenerse principalmente en cuenta que la LDC responde a una realidad mucho más cercana en el tiempo que ha hecho evidente la imperiosa necesidad de dar protección a ciertos intereses con preferencia sobre otros (conf. voto del Dr. Barreiro al que adhirió el Dr. Ojea Quintana en el fallo plenario *“Autoconvocatoria”*).

Además de norma de orden público, la LDC es en este contexto una ley especial en cuya virtud se otorga al consumidor o usuario un régimen particular derivado de su condición de parte débil en la relación con el empresario o productor de bienes o servicios. Por eso sus normas son de aplicación preferente y deben considerarse modificatorias de la legislación sustancial y procesal cuando éstas puedan interferir en lo que específicamente es objeto de tutela (del voto de los Dres. Monti y Tevez en el fallo plenario *“Autoconvocatoria”*).

c. También la accionante ha invocado en favor de su postura la imposibilidad de analizar la causa de la obligación en función de la naturaleza cambiaria del título y la característica de abstracción que de ello deriva.

Podría proponerse en primer lugar que esa nota de los títulos de crédito no halla adecuado fundamento si nos encontramos en un litigio concertado entre obligados directos –tal como acontece en la litis- en tanto carecería de sentido la razón de ser de la norma, que residiría en la





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

protección de la circulación y de los terceros tenedores del título de buena fe (v. Pablo C. Barbieri, *“Títulos circulatorios”*, Editorial Universidad, Bs. As., p. 59 y ss.; en el mismo sentido: Osvaldo R. Gomez Leo, *“Nuevo Manual de Derecho Cambiario”*, Ed Lexis Nexis, Bs. As., 2006, p. 57).

En una apreciación coincidente se sostuvo que corresponde recordar que el art. 18 del decreto-ley 5965/63 permite la oponibilidad interpartes de las excepciones personales si se lo conecta, como hace Cámara, con el art. 212 del Código de Comercio que protege al tercero portador de buena fe (Francisco Junyent Bas y Candelaria Del Cerro, *“Aspectos procesales en la Ley de Defensa del Consumidor”*, LA LEY, 2010-C, 1281, citados, con mención de la opinión de Héctor Cámara, *“Las excepciones causales en la ejecución cambiaria”*, p. 5 y ss.; todo ello referido a su vez en el voto del Dr. Barreiro al que adhirió el Dr. Ojea Quintana en el fallo plenario *“Autoconvocatoria”*).

El segundo de los motivos encuentra basamento en el orden público y en la preeminencia normativa que presenta la regulación de protección consumeril. Resultaría impropio, en tales términos, desplazar la prioridad que en su aplicación presenta el artículo 36 LDC en aras de consagrar las normas procesales que resguardan el ejercicio del principio de abstracción de los títulos de crédito.

Es que el principio de abstracción cambiaria debe ceder frente a la indagación necesaria para determinar si al título cambiario le subyace una relación de consumo, toda vez que mediante la utilización de aquél no se pretende cumplir con la finalidad de los títulos (circulación), sino que por el contrario se pretende sortear las garantías mínimas que emanan de la propia





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

Constitución Nacional y la vigente ley 24.240 (Álvarez Larrondo Federico M. - Rodríguez Gonzalo M., “*El reconocimiento expreso de la supremacía del Derecho del Consumo, frente a la abstracción cambiaria*”, DJ 9/11/2011).

Ya se ha referido precedentemente que resulta práctica habitual que al concretarse operaciones de crédito para la adquisición de cosas o servicios, también se le haga firmar al deudor pagarés configurándose entonces una duplicidad formal de la deuda asumida por el deudor, lo que es indicativo de una débil transparencia contractual (conf. voto del Dr. Heredia en el fallo plenario “*Autoconvocatoria*”).

De modo que en tales condiciones no puede estarse, en puridad ortodoxa, a las formalidades que arropan a los títulos de crédito como el *sub examine* sino que corresponde discernir en cada caso si se trató o no de una operación de financiación del consumo que deba quedar aprehendida bajo las específicas exigencias incorporadas a través de la nueva redacción del artículo 36 LDC (texto conf. ley 26.361).

Se trata de no avalar que el pagaré se convierta en un instrumento utilizado en fraude a la ley, violentando el régimen de orden público y defraudando el artículo 36 LDC (Bilbao, *op. cit.*, con referencia a la ponencia del Dr. Pettigiani, SCBA, en los autos: “*Cuevas Eduardo Alberto c/ Salcedo Alejandro René*” del 1/9/2010 y a Álvarez Larrondo Federico M. - Rodríguez Gonzalo M., “*La extremaunción del pagaré...*” *supra* citado). En otras palabras, ha de impedirse que se utilicen instrumentos legales como cobertura de un accionar fraudulento que tiene en miras eludir la aplicación de normas de orden público (Mosset Iturraspe, “*El fraude a la ley*”, Revista de Derecho Privado y Comunitario, N° 4, pág. 7).





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

Súmase a todo ello lo estipulado en el segundo párrafo del artículo 12 del recién promulgado Código Civil y Comercial de la Nación que, , configura un criterio hermenéutico relevante compartido por esta Sala y dice: *“...El acto respecto del cual se invoque el amparo de un texto legal, que persiga un resultado sustancialmente análogo al prohibido por una norma imperativa, se considera otorgado en fraude a la ley. En ese caso, el acto debe someterse a la norma imperativa que se trate de eludir”*.

Y la infracción aquí luce patente si se advierte la ausencia de innumerable cantidad de los recaudos exigidos –bajo pena de nulidad- en la referida norma y que, no han sido aportados por la accionante.

Es ante dicho panorama que la jurisdicción debe proveer de un adecuado control judicial con el objeto de disuadir cualquier maniobra que persiga prescindir de la aplicación del citado artículo 36 LDC mediante la instrumentación de la operación financiera en un título de crédito.

Ello así no como consecuencia de una interpretación abrogatoria de las normas procesales y propias de los títulos circulatorios, que serán de estricta aplicación a casos en que no se configure una relación de consumo, sino por virtud del respeto a la finalidad última de la LDC, que es restablecer el equilibrio negocial. Ello se evidencia con la sanción legal de nulidad que el art. 36 consagra (conf. voto del Dr. Barreiro al que adhirió el Dr. Ojea Quintana en el fallo plenario *“Autoconvocatoria”*).

Por lo demás, ante una solución diversa quedaría configurado un claro supuesto de abuso de derecho, mediante la utilización del denominado fraude a la ley, resultando justamente de las circunstancias consideradas por el sentenciante que la validación de lo actuado por el





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

ejecutante al acudir al recurso de instrumentar originariamente la deuda derivada de dicha operación crediticia con un consumidor, en un título cambiario, para luego presentarlo a ejecución so pretexto de hacerlo según lo establecido en el ordenamiento jurídico y bajo la condición de no poder cuestionarse el origen o causa del crédito atento los conocidos caracteres de necesidad, formalidad, literalidad, completitud, autonomía y abstracción del título. Aceptar tal proceder consagraría una contravención palmaria de la finalidad específica de la tutela establecida por el orden público del consumo (arts. 36 y 65 ley 24.240, según texto 26.361; arg. arts. 21, 953, 1071 Cód. Civ) (conf., en lo pertinente, SCJBA, voto del Dr. Pettigiani, en causa “*Cuevas Eduardo Alberto c/ Salcedo Alejandro René*”, del 1/09/10, publicado en LA LEY, 2010-E, 226).

De modo que, en consonancia con lo dispuesto en el precursor fallo de la Sala III de la Cámara de Apelaciones en lo Civil y Comercial de Mar del Plata en los autos: “*BBVA Banco Francés SA c/ Nicoletto Marcelo A. s/ cobro ejecutivo*” del 17/10/2011, juzga esta Sala que resulta inviable la procurada ejecución de un pagaré que se estima instrumentado como consecuencia de la financiación de una operación de consumo sino se encuentran satisfechos –de algún modo- los requerimientos formulados en el mentado artículo 36 de la legislación consumeril –cuya aplicación prevalece en el caso por las consideraciones ya desarrolladas en el acápite anterior-.

d. Tampoco resulta óbice a lo aquí propuesto que se trate de un juicio ejecutivo.

Dada la actual redacción del art. 36 de la LDC, sus específicas disposiciones resultan enteramente aplicables aún para el supuesto de





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

acciones de estrecho marco cognoscitivo como la que nos ocupa, puesto que la tutela ha sido establecida en términos generales, sin excepciones y sin restringir su ámbito de aplicación. Esta conclusión aparece de toda lógica, dado que se pretende restablecer el equilibrio entre las partes en una relación que, de por sí, exhibe al consumidor como la parte más vulnerable y, por tanto, destinatario de la tutela legal.

Por otro lado, al calificarse a sí misma la Ley 24.240 como de orden público y otorgar al consumidor un régimen especial derivado de su condición de tal en la relación con el empresario o productor de bienes o servicios, la disposición a que se hace aquí referencia resulta de aplicación imperativa en todos los casos –incluso en los juicios ejecutivos– pues de modo implícito sus efectos se extienden tanto al ámbito de la legislación sustancial (v. gr. en relación con el principio de abstracción) como al de la normativa procesal (v. gr. en lo referente a la limitación cognoscitiva del negocio causal). De manera que el acotado marco del juicio ejecutivo no podría conspirar para eludir la protección de la ley del consumidor (del voto de los Dres. Monti y Tevez en el fallo plenario “*Autoconvocatoria*”).

Agréguese a todo ello que la Corte Suprema de Justicia de la Nación tiene establecido que la defensa del derecho federal y constitucional no puede ser desechada con base en razones de mero orden formal ya que, de otro modo, los derechos o privilegios federales que pudieran asistir al recurrente se verían postergados en su reconocimiento, sin base suficiente en la apreciación de su consistencia y alcance (Fallos: 311:1397, considerando 6° y cita), doctrina que prevalece sobre el argumento de que el examen de la causa excedería el limitado ámbito del juicio ejecutivo (confr. fallo cit.,





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

considerando 2º, conf. “Zuteco S.A. c/ Sociedad Mixta Siderúrgica Argentina s/ proceso de ejecución”, del 4/5/1995).

Finalmente, en función de lo aquí expuesto se concluye que la vinculación de las partes del presente proceso, configura una relación de consumo de conformidad con lo dispuesto por el art 3 de la ley citada y 1092 CCCN razón por la cual se presume que el pagaré traído a ejecución ha sido instrumentado un crédito con fines de consumo y no habiéndose dado cumplimiento a las previsiones del art. 36 de la ley 24.240 en la redacción del pagaré, la ejecución traída a consideración no puede prosperar.

4. En cuanto a las costas, si bien las mismas deben ser impuestas a la vencida (art. 68 Cpr), la existencia de precedentes jurisprudenciales en sentido contrario al aquí decidido y en particular cuanto emerge de las disposiciones sobre títulos cambiarios, aconsejan apartarse del principio general de la derrota arriba citado, en razón de que bien pudo la actora creerse con derecho a peticionar como lo hizo.

Por ello, las mismas se impondrán por su orden, con el alcance sentado en el precedente de esa Sala del 25/9/2014, “Zenobio, Marcela Alejandra s/ pedido de quiebra por Delucchi Martin C.

5. Como corolario de lo expuesto, y siguiendo el temperamento adoptado *mutatis mutandi* en los precedentes: “Banco de Galicia y Bs. As. c/Leguisamo Ruben Eduardo s/ejec.”, “Banco Hipotecario SA c/Tangir Andrés David s/ejecutivo”, ambos del 12/2/2015 y “Banco de Galicia y Bs. As. c/Dayan Gonzalo s/ejecutivo” del 19/2/2015, se resuelve: revocar la resolución de primera instancia y declarar admisible la excepción de inhabilidad de título, con costas por su orden (v. considerando 7).





Poder Judicial de la Nación
Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
Sala F

Notifíquese a la ejecutante, a la Sra. Fiscal General y devuélvase a la instancia de grado. Hágase saber a la Dirección de Comunicación Pública de la Corte Suprema de Justicia de la Nación (cfr. Ley n°26.856, art. 4 Ac. n° 15/13 y Ac. n°24/13).

Firman solo los suscriptos por encontrarse vacante la vocalía n° 17 (art. 109 del Reglamento de la Justicia Nacional).

Alejandra N. Tevez

Rafael F Barreiro

María Eugenia Soto
Prosecretaria de Cámara

