

JUICIO: “RASGUIDO JOSE MAXIMILIANO C/ ALE CARLOS GUILLERMO y OTROS S/DAÑOS y PERJUICIOS”.- EXpte: N° 4068/12.-

PRESENTANTE: DR. MENDIVIL DANIEL ADRIAN, apoderado.-

OBJETO: EXPRESIÓN DE AGRAVIOS.-

EXCMA. CAMARA EN LO CIVIL Y COMERCIAL COMUN- SALA III.-

DR. MENDIVIL DANIEL ADRIAN, abogado apoderado del actor en autos, con respeto me dirijo a los Excmos. miembros de la honorable Sala III y digo:

1.- OBJETO

Que, en fecha martes 15/09/2020 depositan en el casillero digital constituido, cédula firmada el 14/09/2020 por la cual se otorga un plazo de 9 días para la presentación de los fundamentos; ergo vengo en tiempo y forma de ley a **PRESENTAR MEMORIAL DE AGRAVIOS**, en base de las siguientes consideraciones de hecho y de derecho que en acto seguido paso a exponer:

2.- CRÍTICA AL PUNTO DE LA SENTENCIA QUE AFECTA EL DERECHO DE LA PARTE ACTORA.-

A) CRÍTICA CONCRETA: Los considerandos de la sentencia de fecha 03/08/2020 expresan en su punto X) Intereses:

“Siendo que la cuantía de los montos resarcitorios de condena no ha sido probada sino que ha sido determinada mediante estimaciones prudentiales, en cumplimiento del deber que impone la última parte del art. 267 del CPCC, parece razonable que los **intereses corran desde el inicio de la mora ocurrida en la fecha del hecho (23/01/2011) (cfr. art. 1.748 CCyCN), hasta la fecha de esta sentencia en que dicha cuantía ha sido fijada -a valores actuales cfr. art. 772 CCCN-, a un interés puro anual del 8% (moratorio), y desde esta última fecha hasta el efectivo pago a la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina (cfr. doctrina plenaria emanada de la Cámara Nacional Civil de Apelaciones en los autos Samudio de Martínez, Ladislao c. Transportes Doscientos Setenta S.A. s/ daños y perjuicios del 20/04/2009)”...**

RESUELVO:

I. HACER LUGAR parcialmente a la demanda de daños y perjuicios promovida por José Maximiliano Rasguido en contra de Carlos Guillermo Ale y ByV Transportes SRL. En consecuencia, se condena a estos últimos a abonar al actor la suma de \$44.000 (pesos cuarenta y cuatro mil) , **con más los intereses a calcularse en la forma considerada**, en el término de diez días de notificada la presente resolución.”

B) RAZONAMIENTO N° 1 DE LA CRÍTICA:

El fundamento que toma la Sentencia de fecha 03/08/2020 para aplicar un interés moratorio puro anual del 8% desde la fecha del hecho hasta la sentencia, es que “la cuantía de los montos resarcitorios de condena no ha sido probada sino que ha sido determinada mediante estimaciones prudentiales”.-

Ante todo cabe aclarar que la demanda se hace lugar parcialmente, solo daño emergente \$4.000 y daño moral \$40.000. Ahora bien, es doctrina de todos los tribunales del país y en los mismos considerandos lo expresan con relación al daño moral: “En lo tocante a la fijación de su monto, **ajena a cualquier relación con la cuantía del daño patrimonial y de difícil determinación**, en tanto implica el menoscabo de afecciones íntimas que se configuran en el ámbito espiritual del damnificado, es necesario computar para una prudente valoración además de las circunstancias personales de la víctima -32 años al momento del evento, cf. copia de DNI a fs. 29 causa penal-, la forma y modo en que se produjo el hecho lesivo -accidente en ocasión de transitar como pasajero-, la entidad de las lesiones -incapacidad transitoria durante 20 días-, su implicancia en la vida de relación e incidencia del menoscabo en la aptitud de goce de bienes. Por tales motivos, no albergando dudas acerca de que los dolores, malestares y sufrimientos de orden espiritual que seguramente acarrearón tanto el evento por el que pasara en sí, como las lesiones padecidas por el actor, ponderando asimismo que ha debido promover acción judicial para el reconocimiento de su derecho, **entiendo indiscutible concluir en que la víctima sufrió un daño moral apreciable**, cuyo monto resarcitorio estimo prudente fijar en la suma de \$40.000 (pesos cuarenta mil) estimada a la fecha de esta resolución, dinero con el que estimo podrá acceder a bienes -de consumo o esparcimiento- con los cuales compensar en algún grado las angustias sufridas”.

Es decir, existe una contradicción de parte del Juzgador al justificar la aplicación del monto del 8% anual desde la fecha del hecho hasta la sentencia, basándose en que “la cuantía de los montos resarcitorios de condena no ha sido probada sino que ha sido determinada mediante estimaciones prudenciales”, cuando el 91% del capital de condena es daño moral y los padecimientos no

solo fueron probados con el expte penal que los mismos considerandos justifican, sino que hay que tener en cuenta que la fijación de su monto, es **ajena a cualquier relación con la cuantía del daño patrimonial.-**

Así la sentencia ratificada por la Sala III de la Ecxma Cámara Civil y Comercial, autos MARCOS GERARDO AUGUSTO Y OTRA VS DIAZ GUSTAVO SERGIO Y OTROS S/DAÑOS Y PERJUICIOS - EXPTE. Nº 2.499/12 - FECHA DE INICIO: 03/09/2.012 - SENTENCIA: 26 DE SEPTIEMBRE DE 2.017... Intereses. **Los intereses deberán calcularse con la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina, desde la fecha del hecho (mora) hasta la del efectivo pago.** En el "Daño Patrimonial, Daño Emergente / Lucro Cesante, por incapacidad física (\$45.500) fijado a favor de Marcos, los intereses se calcularán desde la fecha de la Sentencia hasta su efectivo pago. Se procede de tal modo por considerar que retrotraer la aplicación de la tasa activa del BNA a la fecha de la mora (fecha del hecho) importaría incurrir en un desplazamiento patrimonial injustificado, ya que se estaría computando dos veces el componente “desvalorización” o “depreciación” monetaria que integra las tasas bancarias. Al haberse aplicado el interés puro del 8% anual al considerarse la fórmula financiera de la renta capitalizada para determinar el monto para este rubro, sólo deberán calcularse los intereses a la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina desde la fecha de esta sentencia hasta su efectivo pago...” **no incluyendo el rubro daño moral – Extrapatrimonial, a los cuales se le aplican los intereses con tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina, desde la fecha del hecho (mora) hasta la del efectivo pago.-**

En el caso de tratamiento, correspondería ese criterio, es decir intereses con tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina, desde la fecha del hecho (mora – 23/01/2011) hasta la del efectivo pago.-

B) RAZONAMIENTO N° 2 DE LA CRÍTICA: El interés aplicable a la fórmula.

El porcentual de interés que se introducirá a la fórmula debe ser analizado con una mirada de racionalidad, con coherencia económica y jurídica. En ese sentido, si nos atenemos a la verdad económica, el interés que los bancos en la Argentina imponen para sus operaciones de préstamo de dinero es elevado, muy por encima del 8, 6 o 4 % que los tribunales aplicaron en la fórmula.-

En este punto cabe advertir que esos intereses son funcionales para cuando existe una moneda estable y no para cuando se está frente a procesos inflacionarios, donde normalmente se emplea la tasa activa.-

El tema complejo que se verifica realizando el cálculo con la aplicación de la fórmula de la matemática financiera es que la suma de la cuantía resarcitoria se incrementa en proporción inversa a la disminución del interés aplicable. Va de suyo, que si se aplican los intereses utilizados en la actividad bancaria normal, durante los tiempos inflacionarios, el resultado sería de una suma resarcitoria muy disminuida en su cuantía.-

La aplicación de una tasa de interés pura del 4, 6 u 8 %, es un detalle relevante pero es mayor la importancia, en una economía inflacionaria, el momento cuando se define la cuantificación económica de los ingresos de la víctima por su actividad laboral y por la disminución de su capacidad para la

vida en sociedad, en caso de no haberse acreditado ingresos o estar desempleado, dado que no sería igual el resultado si se toman los ingresos a la fecha del hecho dañoso ocurrido varios años antes que a la fecha de la sentencia. La fórmula no prevé un modo de actualizar o compensar la absorción por la inflación del poder adquisitivo de la moneda.-

Si no se tiene en cuenta este detalle, se puede arribar a resultados económicamente injustos si en un proceso de larga tramitación se toma el valor de los ingresos al momento del accidente, y al capital obtenido se le aplican los intereses moratorios, por cuanto la suma no será igual si se toman al momento de la sentencia y se aplica el interés autorizado por el Código.-

Estos detalles se marcan porque conspiran contra los principios constitucionales, en especial, el de acordar un resarcimiento pleno.-

La Excma. Corte Suprema de Justicia en los autos “GALLETINI, FRANCISCO VS. EMPRESA GUTIERREZ S.R.L” desde 06/01/02 a través de la doctrina legal surgida del mismo establece que los intereses de la tasa pasiva, debe ser calculado con la fórmula sugerida por el BCRA, criterio seguido por la mayoría de los jueces y Tribunales de los distintos fueros.-

El fallo citado hacía un corte entre los créditos anteriores al 06/01/02, en “Martín, Ramón Eduardo vs. S.A. Azucarera Argentina CEI Ingenio La Corona, s/Cobro de pesos” la Corte mantiene la doctrina legal en cuanto a los créditos posteriores al 06/01/02.-

Solo en el año 2.003; la tasa pasiva fue positiva en términos financieros, a partir de allí no cubrieron la pérdida de poder adquisitivo y sin descuidar la debacle.-

Los intereses son facultad discrecional de los Jueces de mérito y no un imperativo legal. La utilización de la facultad judicial de fijar intereses en las deudas judiciales, debe ser razonable y prudente, teniendo presente las particulares características de la situación del país.

Si tenemos en cuenta el criterio de confiscación de la CSJN aplicable a cuestiones laborales a través del fallo “Vizzoti”, y de oficio por esta Excma. Corte, los valores en juego, la tasa aplicable tiene carácter confiscatorio por cuanto las bases de cálculo (remuneración) en tres años de duración normal de un juicio se ven reducidas más del 33% .

Han desaparecido las circunstancias fácticas, jurídicas y económicas tenidas en cuenta en “Galletini” y sostenida luego en otros fallos por las deudas posteriores al 06/02/02 y basado en sus propios argumentos “justo resarcimiento que emerge del mandato del Art. 622 CC (hoy 768 y 769 CCyC) y de las garantías constitucionales del Art. 14 bis y 17 CN”, **debe sustituirse el criterio que viene a perjudicar un crédito de naturaleza alimentaria, e incrementa la litigiosidad, ya que mientras más se demora hay, menos se paga.-**

Los intereses moratorios son el resarcimiento al perjuicio inferido por el deudor a su acreedor, por no abonarle sus obligaciones dinerarias en término. Este en ningún caso puede ser inferior al daño real. Un trabajador o consumidor, cuando recurre al crédito, paga intereses de la tasa activa para satisfacer las necesidades propias y de su familia.-

Cualquier tasa de interés moratorio, aún después del dictado de la ley 25.561 que mantiene el principio nominalista y la prohibición de actualización monetaria, debe contemplar la pérdida del valor adquisitivo de la moneda debido a procesos inflacionarios.-

“Ante la imposibilidad legal de recurrir a mecanismos de ajuste, el interés además de reparar el daño producido por la mora, adquiere también la función de salvaguardar el valor del capital adeudado contra la inflación” (Barbieri, Javier, "Cuestión federal y cuestión trascendente: La disputa sobre la tasa de interés en la Corte Suprema", ED, T° 164, Pág.1163, Buenos Aires, 1995).- (Del voto del Dr. Hugo Molteni; Fallo Plenario CNC "Alaniz, Ramona Evelia y otro c/ Transportes 123 S.A.C.I. interno 200 s/ Daños y Perjuicios"; 23-03-04).-

Los intereses de la tasa pasiva promedio (que es la que los bancos les pagan a sus clientes por mantener fondos en una caja de ahorro o una imposición a plazo fijo), calculados con la fórmula del Com. 14.920 BCRA, violan el Art. 622 CC (hoy 768 y 769 CCyC), pues no constituyen una indemnización integral del daño, por la privación injustificada del uso del capital. Cuando ello ocurre estamos frente a un deudor que le impone a su acreedor la toma forzosa de un crédito, porque no paga lo que debe en tiempo y forma y a una tasa que no resarce el perjuicio que le provoca con su incumplimiento.-

“ ... los intereses -cuya función en el caso de los moratorios es resarcitoria, al reparar el daño que provoca el retardo injustificado e imputable en el cumplimiento de una obligación- debe procurarse que la tasa restaure de modo efectivo la privación del capital adeudado al acreedor durante el período de la mora, con miras a lograr la justicia individual del caso e impedir que el incumplimiento, como conducta social, sea premiado y, de tal modo, estimulado, con las obvias consecuencias que de allí resultan para la sociedad en su conjunto y el desmedro consiguiente de la seguridad jurídica (DrucaroffAguiar, Alejandro, "La modificación del plenario Uzal. Una cuestión esencial no resuelta", La Ley, 4/9/03)".-

Los Jueces no pueden soslayar este principio primario de Justicia y Equidad. Un trabajador o consumidor, la parte más débil y mayoritaria de la sociedad, no debe estar obligado a pagar intereses de una tasa activa mucho mayor a la fijada por el BNA, para satisfacer sus necesidades de consumo, alimentarias y, simultáneamente, ser sometido al despojo, que significa cobrar sus créditos absolutamente depreciados con la tasa pasiva, pues se produce una vulneración a sus garantías constitucionales de igualdad ante la ley (Art. 16 CN); de propiedad (Art. 17 CN); y de indemnidad (Art. 19). Los únicos que pueden elegir la tasa de interés que cobrarán a sus eventuales deudores, son aquellos acreedores que tienen una posición comercial dominante frente a su cocontratante o el Estado.-

El Código Civil (de aplicación al caso) establecía en su Art. 16 que los Jueces a aplicar las leyes análogas, cuando la cuestión no pudiera resolverse por las palabras o el espíritu de la ley; y ningún operador jurídico pondría en dudas que en primer lugar corresponde se aplique el Código de Comercio, que en su Art. 565, expresamente dispone que a falta de pacto, serán los intereses que cobren los bancos públicos o sea la tasa activa.-

“En síntesis, entiendo que los acontecimientos económicos vividos a partir de la vigencia de la ley 25.561, en nada deben modificar el régimen indemnizatorio que corresponde frente al incumplimiento de la obligación dineraria, por lo que a mi juicio debería continuar rigiendo la tasa activa, como tasa moratoria legal, a partir de que se prohibiera el reajuste monetario de esos créditos, pues de lo contrario -tal como vaticiné en mi voto del anterior plenario "Vázquez c/ Bilbao"- con la tasa pasiva se seguirá premiando al incumplidor, lo cual resulta tan ofensivo a la moral, como generador de dilatados pleitos, donde los morosos siempre saldrán gananciosos al rehuir al cumplimiento de sus

obligaciones". (Del voto del Dr. Hugo Molteni; Fallo Plenario CNC "Alaniz, Ramona Evelia y otro c/ Transportes 123 S.A.C.I. interno 200 s/ Daños y Perjuicios"; 23-03-04).-

En nuestra provincia, la Doctrina Legal fijada por la Corte de la Provincia en el caso "Galletini", (sent. 443 del 15-06-04), cuya obligatoriedad no está exigido por ninguna norma legal (sólo se invocan razones de economía procesal), es aplicada por los Tribunales de nuestra provincia, sin efectuar un análisis de si persisten las condiciones en las cuales ha sido dictada, en el año 2004, teniendo en cuenta circunstancias excepcionales de un estado y legislación de "Emergencia Económica Nacional" de casi una década atrás (el 06-01-02 se dicta la ley 25.561), que hace mucho tiempo han desaparecido.-

Por encima de cualquier consideración economicista, los jueces tampoco están autorizados a fundar sus decisiones de aplicar la tasa pasiva, en circunstancias de orden macroeconómico, (realidad social, económica, financiera y cambiaria, etc.), pues esta es materia propia del Poder Legislativo, según la asignación de competencia estatuida por nuestra Constitución Nacional. El juez debe entender, resolver según las circunstancias del caso concreto y la interpretación de la Ley, y no puede hacerlo en contravención a las normas de orden superior, como lo son las garantías constitucionales citadas, conforme lo dejara sentado nuestra CSJN en el caso "Vizzotti".-

La tasa pasiva promedio BCRA acumulada, desde el 22-11-11 a julio de 2020 ascendió más del 200 %. La Tasa activa BNA en el mismo período, la más baja de todas en el mercado financiero, por tratarse de una tasa subsidiada por una banca nacional (según objetivos de su Carta Orgánica) y no orientada al consumo sino al fomento de actividades agropecuarias, industriales o comerciales, fue del 218,01 %.-

Las tasas por mora que cobran en los créditos de consumo rondan el 30 % anual. La de los servicios públicos se ubican en un nivel similar. La de los impuestos provinciales en cobranzas judiciales, el 36 % anual.-

Los incrementos salariales del sector privado son superiores al 300%. Considerando globalmente cualquier promedio remuneratorio, público o privado, e inclusive los de esta actividad y la de los haberes provisionales, en los últimos 4 años, se ha incrementado entre un 100 y un 120 %, mientras que la tasa pasiva promedio BCRA alcanzan al 30,65 % (3 veces menos).-

El Estado Nacional, Provincial y Municipal cobran un 3 % mensual, por las obligaciones tributarias no abonadas en término.-

El Salario Mínimo Vital Móvil creció desde \$ 200 en el 2002 a \$ 2.300 en Agosto de 2011. Más del 1.150 % de incremento en menos de 10 años y en la actualidad está en \$ 16.875, es decir que desde 2011 a la fecha hubo un incremento del 733%, casi en la misma cantidad de tiempo desde la fecha del hecho (23/01/2011) a la sentencia (03/08/2020).-

El personal del Servicio Doméstico por 8 hs. de trabajo con retiro, tenía fijada una remuneración de \$ 2.071,88 en el 2011 y ahora, en mayo 2020 \$17.785,50, casi 858 % en 9 años. Y la de los empleados públicos, un 150 % en el mismo período, casi en la misma cantidad de tiempo desde la fecha del hecho (23/01/2011) a la sentencia (03/08/2020).-

En Agosto de 2011, la jubilación mínima era de \$ 1.434 y ahora a partir de Junio/2020 es de \$16.864, o sea un 1.176 % en 9 años, casi en la misma cantidad de tiempo desde la fecha del hecho (23/01/2011) a la sentencia (03/08/2020).-

De la comparación de estos o cualquier precio de otro producto o servicio (inclusive los no suntuarios) puede advertirse claramente

la pérdida significativa y creciente que sufre el acreedor judicial. Y si además tenemos en cuenta que la tramitación de una causa judicial, que en promedio ronda los 4 a 5 años (**casi 10 en el caso de autos**), la pérdida del capital del acreedor, sólo como consecuencia de la aplicación de la tasa pasiva, puede ubicarse en un 70 %.-

Casi todos los Tribunales aplican la tasa activa BNA. Entre otros cito los conocidos Plenarios de las Cámaras Nacionales en lo Civil y en lo Comercial. En la CNAT no ha sido ni siquiera necesario hacerlo pues unánimemente tienen fijado este mismo criterio, ya con anterioridad a esos fallos plenarios.-

La Cámara Nacional del Trabajo de la Capital Federal fue una de las primeras en advertir estas cuestiones y, mediante el acta 2357/2002 del 7 de mayo de 2007, dispuso que a partir del 6 de enero de 2002 se percibiría la tasa activa del Banco de la Nación Argentina para sus operaciones de descuento de documentos comerciales a 30 días.-

Recientemente, la Cámara Federal de Mendoza, compartiendo los fundamentos de los magistrados de la Capital Federal, modificó su criterio y estableció como doctrina plenaria (de aplicación obligatoria para todos los jueces inferiores) la aplicación de la tasa activa del Banco de la Nación Argentina para sus operaciones de descuento de documentos comerciales.-

El 20-04-09, en los autos caratulados “Samudio de Martínez, Ladisla c/ Transportes Doscientos Setenta SA s/ daños y perjuicios”, la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, en Acuerdo Plenario se han pronunciado mayoritariamente que “Corresponde aplicar la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina”, con parecidos fundamentos a los arriba desarrollados:

Casi todos los máximos Tribunales de Provincia han ratificado este criterio:

“Una tasa que se encuentra por debajo de los índices inflacionarios, no sólo no repara al acreedor sino que beneficia al deudor que dilata el pago de la deuda. Es por ello que la tasa de interés debe cumplir, además, una función moralizadora evitando que el deudor se vea premiado o compensado con una tasa mínima, porque implica un premio indebido a una conducta socialmente reprochable. Al tratarse de deudas reclamadas judicialmente debe existir un plus por mínimo que sea que desaliente el aumento de la litigiosidad (Conf. Suprema Corte de la Provincia de Mendoza, in re “Amaya, Osfaldo D. c/ Boglioli, Mario” del 12/9/05; LL Gran Cuyo, 2005 – octubre-, 911-TySS2005, 747-IMP2005-B, 2809”).-

“El resarcimiento que específicamente consagra el art. 622, al acordar los intereses moratorios, debe referirse a la posibilidad de que el acreedor obtenga el dinero debido, cuyo costo financiero (la tasa activa), constituirá entonces el verdadero menoscabo derivado de la mora. Si el objetivo reside en que el acreedor no sufra lesión patrimonial por el incumplimiento de la fungible prestación dineraria, debe resarcírsele con la tasa que le hubiese permitido el sustitutivo goce de dicho capital impago y no con los frutos de la inversión del capital que se ha visto privado, porque ello se corresponde con la naturaleza del interés compensatorio y no es ajustado con el resarcimiento que se intenta enjugar mediante los réditos moratorios, que son el exclusivo motivo de este plenario (Conf. Lalou, H. "Traté Practique de la ResponsabilitéCivile", p. 128, París 1949; De Cupis, A. "Ildanno", p. 186; Orgaz, A. "El daño resarcible", N° 44, p. 169, b; Enneccerus, vol 1°, párr. 13, apart.III; Colmo, A. "Obligaciones", N° 431).-

Este temperamento constituye el fundamento del plenario dictado por la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial (27-10-94 in re "Sociedad Anónima La Razón s/ quiebra s/ incidente de pago de los profesionales-Art.-288"), como también de las resoluciones plenarias adoptadas por la Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo (Acta nº 2357 del 7 de mayo de 2002 y Resolución de Cámara nº 8 del 30 de mayo de 2002), por el plenario virtual que mantienen las tres Salas que conforman la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil y Comercial Federal (Sala I: ver "TC Haedo S.R.L. c/ Instituto" del 12-8-03; Sala II "Cilea c/ Estado nacional" del 8-7-03; Sala III, "P.N.R. c/ Universidad de Bs.As." del 17-6-03) y en definitiva es el criterio vigente en la Suprema Corte de Justicia de Buenos Aires (ver "Yulan Mario c/ La Primera" del 17-6-02) y de la Corte Suprema de Justicia de la Nación (ver "Gothelf c/ Santa Fe" del 10-4-03; C.A.R. c/ Prov. de Córdoba" del 11-6-03;; Balnco S.M. c/ Buenos Aires" del 7-10-03)" (Fallo Plenario CNC "Alaniz, Ramona Evelia y otro c/ Transportes 123 S.A.C.I. interno 200 s/ Daños y Perjuicios"; 23-03-04).-

Toda la información sobre incrementos de cualquiera de los parámetros que se mencionan a título ejemplificativo, son de público conocimiento y pertenecen a la experiencia común (no necesitan siquiera probarse, Art. 33 CPCC) y además disponibles en Internet.-

En el caso de autos, la aplicación de un interés puro anual (moratorio) desde la fecha del hecho (23/01/2011) hasta el día 03/08/2020 (sentencia) implicaría un perjuicio para el actor, ya que no importa en sí un modo de actualizar o compensar la absorción por la inflación del poder adquisitivo de la moneda.-

En otras palabras, aplicando la fórmula del 8% anual, sobre un capital de \$44.000, importa intereses del 76,27%, esto es \$33.560,56 y si lo dividimos en 9 años y 6 meses desde la mora,

arroja un monto de \$3.495,53 por año, UN VERDADERO PREMIO para el deudor y un ÍNFIMO VALOR para la víctima que acudió a la justicia para obtener una JUSTA REPARACIÓN. Quien sufre un verdadero desplazamiento patrimonial injustificado, una “desvalorización” y/o “depreciación” monetaria, es el actor con el interés del 8% anual.-

Por último, el criterio de aplicar el 8% anual, perjudica el crédito de naturaleza alimentaria de mi mandante, ya que fomenta el incremento de la litigiosidad, porque mientras más se demora un proceso (no olvidar en el caso de autos el comportamiento del demandado y codemandado dilatando el trámite) menos se pagará.-

B) RAZONAMIENTO N° 3 DE LA CRÍTICA

Interés mixto: Así nuestra jurisprudencia ha optado también por fijar intereses de manera mixta:

“El Sr. juez de grado decidió que debían aplicarse intereses desde la fecha del evento dañoso hasta el efectivo pago a la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina. La aseguradora se queja solicitando que se aplique una tasa pura del 6% anual desde el hecho ilícito y hasta la fecha de la sentencia; y desde allí hasta el efectivo pago la tasa pasiva más alta del BCRA. El punto ha recibido acabado tratamiento en un reciente precedente de Cámara Nacional de Apelaciones, Sala A, cuyos fundamentos comparto. En el mismo, se consideró que De acuerdo a lo establecido por la doctrina plenaria sentada por esta Cámara Civil en los autos Samudio de Martínez, Ladislao c. Transporte Doscientos Setenta SA s/ daños y perjuicios del 20/04/2009, sobre el capital reconocido corresponde aplicar la tasa activa

cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina. Empero, toda vez que en la especie se fijaron los valores indemnizatorios al momento del dictado de la sentencia de grado, la indicada tasa no debe regir desde el origen de la mora, porque si así fuese se consagraría una alteración del capital establecido en la sentencia, configurando un enriquecimiento indebido, tal como puntualmente prevé la parte final de la referida doctrina plenaria, al contemplar una excepción a la vigencia de la tasa moratoria legal. Ello así, en la medida de que uno de los factores que consagran la entidad de la referida tasa, lo constituye la paulatina pérdida de valor de la moneda, extremo que en la especie ya fuera ponderado al definir el capital a los valores actualmente vigentes. Ahora bien, el art. 768 del nuevo Cód. Civ. y Com. de la Nación establece que el interés moratorio legal será el que surja de la convención de las partes o en su defecto del impuesto por leyes especiales y por último de las tasas que se fijen según la reglamentación del Banco Central , ya que esta última hipótesis -que sería la que corresponde al caso de autos- comenzaría a regir a partir del 1º de agosto de 2015 y respecto de los intereses que fluyan con posterioridad a esa fecha, en que entrara en vigencia el nuevo ordenamiento. En el período anterior regía la doctrina del plenario Samudio , que facultaba a los jueces a morigerar la tasa bancaria allí establecida en caso de producirse con su aplicación un enriquecimiento indebido, lo que brinda fundamento a la utilización de una tasa pura en el lapso que se devengó desde el accidente. Pero respecto del tiempo posterior a la vigencia del nuevo ordenamiento, debe aplicarse la referida tasa activa, que es una de las autorizadas por las reglamentaciones del Banco Central, tal como lo exige la nueva norma que regula el interés moratorio de fuente legal. (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, Sala A, sentencia del 05/09/2018 in re L., L. J. c. UGOFE

S.A. y otros s/ daños y perjuicios. Cita Online: AR/JUR/53403/2018). En consecuencia, propicio modificar el modo en que según la sentencia se debe realizar el cálculo de los intereses, estableciendo que desde el inicio de la mora y hasta la fecha de entrada en vigencia del nuevo Cód. Civ. y Com. de la Nación (1/08/2015), se calculen los intereses a la tasa de interés del 8% anual y desde entonces y hasta el efectivo pago, a la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina.- DRES.: BEJAS - IBAÑEZ. **Registro: 00057381-03”.-**

Es decir que en el caso de tratamiento, así como los considerandos utilizan el nuevo CCCN para fundar el decisorio (art. 772), se podría realizar el cálculo de los intereses, estableciendo que desde el inicio de la mora (23/01/2011) y hasta la fecha de entrada en vigencia del nuevo Cód. Civ. y Com. de la Nación (1/08/2015), se calculen los intereses a la tasa de interés del 8% anual y, desde entonces y hasta el efectivo pago, a la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina.-

3. CONCLUSIÓN:

Atento al crecimiento de los índices inflacionarios, ha llevado a nuestros Tribunales a vincular estos conceptos y sostener que, en épocas de elevada inflación -como la actual-, deben utilizarse tasas de interés positivas, que superen la desvalorización monetaria, procurando evitar que el acreedor reciba una suma nominal depreciada (Cámaras Nacionales de Apelación en lo Civil de Capital Federal, fallo plenario del 20/04/2009, autos “Samudio de Martínez, Ladislao c. Transportes Doscientos Setenta S.A. s/Daños y Perjuicios”). La tasa activa de

interés, indudablemente, presenta ese carácter positivo. No obstante, su utilización no puede efectuarse prescindiendo de una ponderación objetiva de la realidad económica imperante, pues es ésta la que debe prevalecer sobre las abstractas fórmulas matemáticas (confr. CSJN, Fallos, 323:2562; 319:351; 316:1972; 315:1972; 315:2258; 326:259, entre otros).-

Una tasa de interés pura del 8% anual no es un interés moratorio ni redimensiona la indemnización. No es moratorio, porque su finalidad no es la de resarcir el no cumplimiento oportuno de la obligación de reparar, sino que su objeto es esencialmente de amortización, pues procura coadyuvar a la obtención del resultado pretendido en la fórmula, esto es, un capital que se agote al finalizar el período contemplado. Tampoco acrecienta el quantum resarcitorio. Por el contrario, el interés que integra la base del cálculo de la fórmula pone un coto a la indemnización, cercenando progresivamente el capital acorde con el factor de amortización. Por eso corresponde la Tasa Activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a 30 días del BNA desde la fecha de la mora (23/01/2011) hasta su efectivo pago. O en su caso una aplicación mixta desde la fecha de la mora (23/01/2011) hasta 01/08/2015 (Nuevo CCyCN) intereses moratorios del 8% anual y desde esa fecha (01/08/2015) hasta su efectivo pago la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina.-

Verbigracia, el interés que aplica el fallo en crisis es totalmente en desmedro no solo de esta parte actora sino de toda la sociedad, pues implica consagrar la irresponsabilidad o impunidad de una Empresa de Transporte, pues a esta última le convendrá

no pagar nunca un siniestro, sabiendo de antemano en caso de que la víctima recurra a la justicia, ello también le resultara beneficioso, pues la Justicia le aplicara en caso de resultar perdidosa una tasa de interés ínfima, pudiendo así la Empresa obstaculizar y/o trabar los procesos indefinidamente tal como acontece en el caso de autos (revocatorias, apelaciones sin ningún tipo de fundamento por parte de las accionadas.)

4.- PETITORIO:

Por lo expuesto a los Excmos. miembros de ésta honorable SALA I, pedimos:

1.- Se tenga por presentado memorial de agravios en tiempo y forma de ley.-

2.- Oportunamente se haga lugar a mi planteo recursivo y se modifique la sentencia de fecha 03/08/2020, fijándose la Tasa Activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a 30 días del BNA desde la fecha de la mora (23/01/2011) hasta su efectivo pago. O en su caso una aplicación mixta, desde la fecha de la mora (23/01/2011) hasta 01/08/2015, intereses moratorios del 8% anual y, desde esa fecha (01/08/2015) hasta su efectivo pago, la tasa activa cartera general (préstamos) nominal anual vencida a treinta días del Banco de la Nación Argentina.-

Dígnese proveer de conformidad, por ser

JUSTICIA.-