

MARÍA ROSA FERNÁNDEZ LEMOINE
PEDRO HORACIO ZUANICH

Práctica de la mediación

Ley 26.589 y su reglamentación
comentadas, anotadas y concordadas

Jurisprudencia aplicable

Prólogo de

GUSTAVO A. BOSSERT



EDITORIAL ASTREA
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2 0 1 2

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	VII
<i>Agradecimientos</i>	IX

LEY 26.589

RÉGIMEN DE MEDIACIÓN PREJUDICIAL OBLIGATORIA

Artículo 1° [OBJETO] – § 1. Servicio público de gestión privada. § 2. Características. § 3. Interpretación de la Corte Suprema	1
---	---

JURISPRUDENCIA

1. Obligatoriedad	3
2. Comparecencia personal	5
3. Excepción a la obligatoriedad	7
4. Improcedencia de apercibimiento	7
5. Improcedencia de nulidad	8
6. Instancia conciliatoria. Dirección General de Defensa y Protección del Consumidor del Gobierno (CABA)	8
7. Litispendencia: improcedencia como excepción	9
8. Acciones vinculadas al juicio sucesorio	9
9. Mediación previa. Legitimación de herederos	9
10. Convención de Varsovia. Equiparación de la mediación a la acción	9
11. La mediación no establece la competencia judicial	11
12. Acción meramente declarativa	13
13. Acciones diferentes o con diferente objeto	13
14. Interposición de medida cautelar. Iniciación de la mediación	14

15. Acumulación de acciones. Objeto múltiple	14
16. Pago por consignación	14
17. Mediación superflua. Economía procesal	14
18. Caducidad de instancia. Improcedencia	15
19. Excepción de defecto legal. Improcedencia. Incomparecencia a la audiencia de mediación	15
20. Mediación cumplida. Preclusión	16
21. Jurisdicción arbitral. Ley de mediación	17
22. Accidente de trabajo. Acción civil	18
23. Falta de ánimo conciliatorio. Casos particulares ...	18
24. Criterio finalista	21
25. Acuerdo en justicia penal. Etapa de mediación cumplida	23
26. Recusación. Oportunidad	23
27. Litisconsorcio. Notificación. Reapertura	24
28. Notificación a todas las partes	25
29. Domicilio de notificación	25
Art. 2º [REQUISITO DE ADMISIÓN DE LA DEMANDA] – § 1. Conclusión de la mediación. Acta. § 2. Certificación de firma	26
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Comparecencia a la audiencia de mediación. Presunción	27
2. Falta o ineficiencia de la audiencia de mediación. Destestimación de demanda	27
Art. 3º [CONTENIDO DEL ACTA DE MEDIACIÓN] – § 1. Acta de cierre de la mediación. Acuerdo. Efectos. § 2. Certificación de firma del mediador. Alcances. § 3. Presentación de demanda sin certificación. § 4. Domicilio consignado en el acta	28
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Excepción de incompetencia durante el procedimiento de medición. Improcedencia	31
2. Nulidad de la mediación. Improcedencia	32
3. Rechazo al pedido de reenvío a mediación. Dispensio jurisdiccional	32
4. Objeto del reclamo. Omisión. Presunción de conocimiento	33
Art. 4º [CONTROVERSIAS COMPRENDIDAS DENTRO DEL PROCEDIMIENTO DE MEDIACIÓN PREJUDICIAL OBLIGATORIA] – § 1. Criterio amplio	33
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Demanda a la IGJ	34
2. Demanda a una sociedad del Estado	34
3. Prescripción adquisitiva. Casuística	35

4.	Causa penal en trámite	36
5.	Acción de colación y de reducción de herencia	37
6.	Petición de herencia	37
7.	Cosa juzgada írrita	37
8.	Sucesión	38
9.	Demanda a entidad de derecho público no estatal ..	38
10.	Sociedades anónimas concesionarias de servicios públicos	38
11.	Acciones vinculadas a otros procesos	39
Art. 5°	[CONTROVERSIAS EXCLUIDAS DEL PROCEDIMIENTO DE MEDIACIÓN PREJUDICIAL OBLIGATORIA] – § 1. Principio general	39
<i>JURISPRUDENCIA</i>		
1.	Autorización para salir del país	40
2.	Constitución de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires. Inconstitucionalidad del artículo 204, inciso 2°	41
3.	Representantes diplomáticos. Exentos	42
4.	Procedimiento de mediación obligatoria superfluo. Gastos	42
5.	Dirección General de Defensa del Consumidor	43
6.	Ciudad Autónoma de Buenos Aires	43
7.	Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires	44
8.	Banco de la Ciudad de Buenos Aires	44
9.	Acción interruptiva de prescripción	44
10.	Instituto Municipal de Obra Social	45
11.	Instituto Nacional de Servicios Sociales para Jubilados y Pensionados	45
12.	Medidas cautelares	46
13.	Proceso sumarísimo	46
14.	Usucapión. Demandados inciertos o con domicilio desconocido. Notificación de la demanda. Edictos	47
15.	Unión de consumidores	47
16.	Exenciones. Interpretación restrictiva	48
17.	Estado nacional	48
18.	Universidad de Buenos Aires	49
Art. 6°	[APLICACIÓN OPTATIVA DEL PROCEDIMIENTO DE MEDIACIÓN PREJUDICIAL OBLIGATORIA] – § 1. Mediación optativa. Efectos. § 2. Costas	49
Art. 7°	[PRINCIPIOS QUE RIGEN EL PROCEDIMIENTO DE MEDIACIÓN PREJUDICIAL OBLIGATORIA] – § 1. Características. § 2. Compromiso profesional del mediador	50
<i>JURISPRUDENCIA</i>		
1.	Efectiva comparecencia	52
2.	Objeto consignado en el formulario de mediación y en escrito de demanda	53

Art. 8º [ALCANCES DE LA CONFIDENCIALIDAD] – § 1. Confidencialidad. Amplitud	53
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Revelación de contenidos	54
Art. 9º [CESE DE LA CONFIDENCIALIDAD] – § 1. Dispensa. § 2. Excepción para el mediador. § 3. Criterio de interpretación	55
Art. 10. [ACTUACIÓN DEL MEDIADOR CON PROFESIONALES ASISTENTES] – § 1. Colaboradores. Especialización. § 2. Requisitos de actuación	56
Art. 11. [REQUISITOS PARA SER MEDIADOR] – § 1. Incumbencia de abogados. § 2. Carácter de funcionario público. § 3. Responsabilidad del mediador	57
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Instrumento público. Redargución de falsedad. Requisitos	59
2. Condición de mediador-abogado. Aplicación del artículo 14 del Código de Ética	60
3. Conducta del mediador. Incumplimiento de sus deberes	60
Art. 12. [REQUISITOS PARA SER PROFESIONAL ASISTENTE] – § 1. Remisión general	66
Art. 13. [CAUSAS DE EXCUSACIÓN DE LOS MEDIADORES] – § 1. Analogía con los jueces	67
Art. 14. [CAUSAS DE RECUSACIÓN DE LOS MEDIADORES] – § 1. Oportunidad de la recusación. § 2. Opción no es recusación. § 3. Competencia y procedimiento de la recusación	68
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Juez competente	69
2. Recusación con causa	70
Art. 15. [PROHIBICIÓN PARA EL MEDIADOR] – § 1. Carácter absoluto	70
Art. 16. [DESIGNACIÓN DEL MEDIADOR] – § 1. Modos de designación. a) Acuerdo de partes. b) Sorteo. c) Propuesta del requirente. d) Durante la tramitación del proceso judicial. § 2. Iniciación de la mediación. § 3. Forma de propuesta de mediador. § 4. Reapertura y reenvío a mediación	71

JURISPRUDENCIA

1. Propuesta del mediador privado. Firma carta documento	75
2. Improcedencia de la reapertura	76
Art. 17. [SUSPENSIÓN DE TÉRMINOS] – § 1. Reanudación. Remisión	76
Art. 18. [PRESCRIPCIÓN Y CADUCIDAD] – § 1. La mediación como causal autónoma de suspensión. § 2. Prescripción y caducidad. Noción. § 3. Reanudación de los plazos. § 4. Situaciones puntuales	77

JURISPRUDENCIA

1. Interpelación	85
2. Ley aplicable	85
3. Efectos interruptivos del acuerdo	87
4. Cómputo del plazo	88
5. Mediaciones sucesivas. Suspensión de la prescripción	91
6. Suspensión de prescripción. Iniciación	91
7. Cómputo del plazo más favorable a la vigencia de la acción	92
8. Territorialidad de la suspensión por la mediación ..	93
9. Cómputo del plazo de caducidad de marca	93
10. Codemandado exento del procedimiento de mediación. Suspensión de la prescripción liberatoria	94
11. Prescripción liberatoria. Efectos de la apertura del proceso de mediación	97
12. Extensión de los efectos a la aseguradora	97
13. Doctrina cuestionable: ineficaz, ineficiente pero relevante	98
14. Suspensión de la caducidad, situación anterior a la ley 26.589	98
15. Caducidad de instancia judicial	99
16. Registro de marca. Cómputo de plazo	99
Art. 19. [COMPARECENCIA PERSONAL Y REPRESENTACIÓN] – § 1. Principio general. § 2. La representación para promover mediación. § 3. Representación durante la mediación. § 4. Forma del poder	101

JURISPRUDENCIA

1. Acreditación de personería	106
2. Suficiencia de la representación	106
3. Comparecencia personal	107
4. Inasistencia. Informe al Ministerio de Justicia	109

5. Representación. Gestor de negocios. Inaplicabilidad del artículo 48 del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	109
6. Carta documento. Suficiencia de representación ...	110
7. Representación de residentes en el extranjero	111
8. Falta de asistencia letrada	111
9. Justificación de inasistencia	112
Art. 20. [PLAZO PARA REALIZAR LA MEDIACIÓN] – § 1. Aplicación limitada. § 2. Situación del mediador	112
Art. 21. [CONTACTO DE LAS PARTES CON EL MEDIADOR ANTES DE LA FECHA DE AUDIENCIA] – § 1. Reuniones previas con las partes. § 2. Deber de informar	113
Art. 22. [CITACIÓN DE TERCEROS] – § 1. Facultad del mediador. § 2. Incomparecencia del tercero	114
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Participación de terceros. Reapertura	115
2. Inutilidad de la reapertura	115
3. Casos particulares	116
4. Relación jurídica entre terceros y algunos de los litigantes	116
5. Rechazo oportuno de responsabilidad por la aseguradora	117
Art. 23. [AUDIENCIAS DE MEDIACIÓN] – § 1. Plazos. § 2. Obligatoriedad de concurrencia. Alcances	117
Art. 24. [NOTIFICACIÓN DE LA AUDIENCIA] – § 1. Condición de fehaciente. § 2. Carácter de fehaciente. Instrumentos públicos y privados. Carta documento. § 3. Eficacia y eficiencia. § 4. Régimen de notificaciones. § 5. Notificación personal. § 6. Notificación por cédula judicial. § 7. Recepción de la notificación. § 8. Notificación bajo responsabilidad. § 9. Notificación por carta documento. Acto jurídico complejo. § 10. Notificación internacional. § 11. Alternativa de notificación personal. § 12. Notificación por exhorto diplomático. Ley 23.503. Procedimiento en mediaciones de sorteo. § 13. Notificación por exhorto. Ley 25.097. Convenio de comunicación y notificación en el extranjero de documentos extrajudiciales en materia civil y comercial. § 14. Notificación por la ley de servicio exterior 20.957. § 15. Procedimiento en mediaciones privadas. § 16. Resumen	118
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Domicilio constituido	131

2. Falta de notificación	132
3. Efectos de la notificación	132
4. Notificación de la demanda	132
5. Resultado de la notificación	133
6. Domicilio real	133
7. Domicilio especial	134
8. Domicilio inexistente	134
9. Domicilio social inscripto	135
10. Notificación en el extranjero	135
11. Habilitación vía judicial. Eficacia	138
12. Notificación imposible	138
13. Notificación fallida	139
14. Notificación defectuosa. Ineficacia	139
15. Nulidad de audiencia	140
16. Reconocimiento de la recepción de notificación. Eficacia	140
17. Instrumento público. Cartas documento	140
18. Domicilio constituido. Ley 22.362	141
19. La citación a mediación no equivale a traba de litis	141
Art. 25. [INCOMPARECENCIA DE LAS PARTES] – § 1. Principio general. § 2. Sanciones	141
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Comparecencia personal	142
2. Notificación bajo responsabilidad del requirente. Incomparecencia del demandado	143
3. Inasistencia. Justificación	143
Art. 26. [CONCLUSIÓN CON ACUERDO] – § 1. Acta de cierre de mediación y acta de acuerdo. § 2. Efectos. § 3. Exención del impuesto de sellos	144
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Alcance del acuerdo	146
2. Desistimiento parcial de la acción	146
3. Intereses. Improcedencia de revisión judicial	146
4. Improcedencia de la nulidad respecto de lo acordado por las partes	146
5. Homologación parcial respecto de incapaces	147
6. Tasa de justicia	147
7. Competencia por conexidad	148
8. Conducta de las partes. Astreintes	148
9. Beneficiario de la multa	148
Art. 27. [CONCLUSIÓN SIN ACUERDO] – § 1. Finalización. § 2. Reconvencción. Tratamiento. § 3. Acta de cierre de mediación	149

JURISPRUDENCIA

1. Procedencia de la reconvención	151
2. Reapertura del procedimiento de mediación	154
3. Falta de habilitación de instancia	155
4. Incomparecencia de la demandada	155
5. Multiplicidad de procesos. Habilitación de la instancia judicial	156
6. Audiencia de mediación. Intereses. Mora	156
7. Falta de acuerdo. Redacción del acta. Confidencialidad	156
8. Negativa a firmar el acta	157
9. Acta. Título ejecutivo	157
10. Improcedencia de multa	158

Art. 28. [CONCLUSIÓN DE LA MEDIACIÓN POR INCOMPARECENCIA DE LAS PARTES] – § 1. Efectos. § 2. Multa por inasistencia	158
--	-----

JURISPRUDENCIA

1. Habilitación de la vía judicial	159
2. Multa por incomparecencia	159

Art. 29. – § 1. Información del procedimiento. § 2. Certificación de firma	160
---	-----

Art. 30. [EJECUTORIEDAD DEL ACUERDO INSTRUMENTADO EN EL ACTA DE MEDIACIÓN] – § 1. Tratamiento de cosa juzgada. § 2. Naturaleza transaccional. Nulidad. § 3. Responsabilidad del mediador	161
---	-----

JURISPRUDENCIA

1. Nulidad de actos jurídicos	163
2. Nulidad del acuerdo. Competencia	164
3. Naturaleza transaccional. Nulidad	164
4. Acuerdo como excepción	165
5. Prescripción adquisitiva. Insuficiencia del acuerdo en mediación	165
6. Ejecución de acuerdo. Límites	166
7. Ejecución del acuerdo. Multa	167
8. Acuerdo. Ejecución. Competencia	167
9. Homologación	168
10. Conexidad. Inexistencia	168
11. Ejecución de convenio instrumentado en pagarés ..	169
12. Impuestos. Improcedencia de mediación	169
13. Improcedencia de caducidad de instancia	169
14. Pedido de quiebra. Admisibilidad	170
15. Cómputo de los intereses. Interpelación	170
16. Conciliación laboral. Acuerdo homologado. Anulación del acto transaccional	170

17. Acuerdo celebrado entre el tercero citado y la parte actora	175
18. Oponibilidad del acuerdo	175
19. Prescripción decenal	176
Art. 31. [MEDIACIÓN FAMILIAR] – § 1. Cuestiones taxativas derivadas de las relaciones de familia. § 2. Alcances. § 3. Proyecto de Reforma del Código Civil y Comercial de la Nación y la Mediación	177
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Alimentos. Curso de los intereses	179
2. Alimentos. Exigibilidad	179
3. Aumento de la cuota alimentaria	182
4. Plan de pagos. Mora	182
5. Efectos de la sentencia de alimentos	182
6. Convenio homologado. Aumento de cuota	183
7. Privación de la patria potestad	183
8. Efectos sobre los convenios que integran la demanda. Homologación	183
9. Alimentos provisorios	184
Art. 32. [CONCLUSIÓN DE LA MEDIACIÓN FAMILIAR] – § 1. Facultades y obligaciones del mediador	184
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Abogado del niño	185
Art. 33. [MEDIADORES DE FAMILIA] – § 1. Especialización. § 2. Requisitos	186
Art. 34. [PROFESIONALES ASISTENTES] – § 1. Colaboración de otras disciplinas	187
Art. 35. [HONORARIOS DEL MEDIADOR Y DE LOS PROFESIONALES ASISTENTES] – § 1. Introducción. § 2. Principio general. § 3. Normas básicas. § 4. Determinación de la base de cálculo. § 5. Desistimiento de la mediación. § 6. Plazo de iniciación de juicio. § 7. Notificación al mediador. § 8. Mediaciones judiciales. § 9. Honorarios en reconvencción. § 10. Obligados al pago. § 11. Objeto múltiple. § 12. Beneficio de litigar sin gastos	188
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Aplicación del artículo 1º, anexo III	197
2. Monto de los honorarios. Criterios de aplicación ..	202
3. Derecho a percibir honorarios	212
4. Demanda no promovida	213
5. Tribunal competente	217

6. Solidaridad	219
7. Analogía con los peritos	221
8. Costas por su orden	222
9. Honorarios fijos. Arancel	222
10. Interrupción de la perención. Ineficacia en presentación del mediador	223
11. Acta de cierre. Título ejecutivo	223
12. Excepción de inhabilidad de título. Improcedencia ..	224
13. Providencia del secretario	224
14. Devengamiento de intereses	225
15. Tasa de justicia. Ejecución de honorarios	227
16. Inembargabilidad de las jubilaciones	229
17. Inapelabilidad	229
18. Costas de la incidencia	230
19. Derecho a retención	230
20. Prescripción	231
21. Calidad de parte del mediador en relación con sus honorarios	231
22. Base arancelaria. Alimentos	232
23. Procesos acumulados. Intereses diferenciados	233
24. Procedimiento contravencional. Obligados al pago ..	233
25. Conducta reveladora de la responsabilidad de pago ..	235
26. Reparticiones públicas. Exclusión de mediación. Honorarios	235
27. Registro de marcas. Conclusión sin acuerdo	236
28. Falta de pago. Improcedencia de astreintes	236
29. Obligación mancomunada	236
30. Analogía con el desistimiento de la mediación	237
31. Beneficio de litigar sin gastos	237
32. Inhabilidad de título	238
33. Objeto múltiple	239

Art. 36. [FALTA DE RECURSOS DE LAS PARTES] – § 1. Mediación gratuita. § 2. Responsabilidad del peticionante	240
--	-----

JURISPRUDENCIA

1. Garantía de acceso al trato justo	242
2. Beneficio de litigar sin gastos. Irretroactividad ...	243
3. Beneficio de litigar sin gastos. Suspensión de caducidad	245
4. Derechos del consumidor. Beneficio de justicia gratuita y beneficio de litigar sin gastos. Alcance ..	245

Art. 37. [HONORARIOS DE LOS LETRADOS DE LAS PARTES] – § 1. Introducción. § 2. Normas del arancel profesional	247
--	-----

JURISPRUDENCIA

1. Presunción de onerosidad	248
2. Responsabilidad del abogado. Ética	250
3. Base regulatoria. Criterios	251
4. Rechazo del pedido de regulación. Pacto de retri- bución	255
5. Intereses moratorios. Devengamiento	255
6. Mediación innecesaria en reclamos de honorarios ..	255
7. Obligación al pago. Solidaridad	256
8. Ejecución de honorarios	256
9. Tribunal competente	257
10. Acuerdo fuera del ámbito de la mediación. Soli- daridad. Ética de las partes	257
Art. 38. [ENTIDADES FORMADORAS] – § 1. Especialidad del me- diador. § 2. Habilitación	258
Art. 39. [REQUISITOS DE LAS ENTIDADES FORMADORAS] – § 1. Re- quisitos	261
Art. 40. [REGISTRO NACIONAL DE MEDIACIÓN] – § 1. Composi- ción. § 2. Competencia. § 3. Organización y admi- nistración	261
Art. 41. [INHABILIDADES E INCOMPATIBILIDADES] – § 1. Equipa- ración con los magistrados	264
Art. 42. [MATRÍCULA] – § 1. Matrícula especial. § 2. Falta de pago de la matrícula	265
Art. 43. § 1. Aplicación de la ley a controversias propias de la justicia de la Ciudad de Buenos Aires	266
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Mediación en provincia. Competencia	267
Art. 44. [PROCEDIMIENTO DISCIPLINARIO DE LOS MEDIADORES] – § 1. Facultad disciplinaria. § 2. Régimen. § 3. Trámite de las actuaciones	267
Art. 45. [PREVENCIONES Y SANCIONES] – § 1. Carácter de la enumeración. § 2. Derecho de defensa	270
Art. 46. [SENTENCIA PENAL] – § 1. Deber de formación de an- tecedentes	271
Art. 47. [PRESCRIPCIÓN DE LAS ACCIONES DISCIPLINARIAS] – § 1. Curso de la prescripción. Cuestión pendiente. § 2. Con- dena penal	271
Art. 48. [FONDO DE FINANCIAMIENTO] – § 1. Antecedentes	272

Art. 49. [INTEGRACIÓN DEL FONDO DE FINANCIAMIENTO] – § 1. Caracterización	273
Art. 50. [ADMINISTRACIÓN DEL FONDO DE FINANCIAMIENTO] – § 1. Ministerio de Justicia, Seguridad y Derechos Humanos	273
Art. 51. [CADUCIDAD DE LA INSTANCIA DE MEDIACIÓN] – § 1. Caducidad de los efectos del acuerdo. § 2. Deberes del mediador	274
Art. 52. § 1. Derivación judicial al procedimiento de mediación. § 2. Elección del mediador. § 3. Fundamentos. § 4. Trámite	275
Art. 53. § 1. Imposición de costas judiciales	280
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Gastos de mediación no cuantificable como daño emergente	281
Art. 54. § 1. Curso de la prescripción y caducidad respecto de las cautelares	281
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Reinicio del plazo	283
2. Caducidad de la medida cautelar	284
3. Anotación de litis	285
Art. 55. § 1. La audiencia preliminar como oportunidad procesal propicia. § 2. Elección del mediador	286
Art. 56. § 1. Ejecutabilidad y vicios de los acuerdos	287
<i>JURISPRUDENCIA</i>	
1. Inmutabilidad del acuerdo de mediación	290
2. Carácter ejecutorio del acuerdo	290
3. Acuerdo en sede penal	290
Art. 57. § 1. Curso de los intereses	290
Art. 58. § 1. Ratificación de la matrícula	291
Art. 59. § 1. Remisión	292
Art. 60. § 1. Renuncia o baja del mediador. Oportunidad de destrucción de antecedentes	292
Art. 61. § 1. Recursos remanentes del fondo creado por la ley 24.573	292
Art. 62. [DEROGACIONES] – § 1. Derogaciones. Vigencia de la ley 25.661	293

Art. 63. [VIGENCIA]	293
Art. 64. De forma	294

APÉNDICE

DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS

Decreto 1467/11. Reglamentación de la ley 26.589	297
Resolución MJDH 1196/12. Matrículas y aranceles. Mon- tos	319
Resolución MJDH 1689/12. Requisitos de los aspirantes al Registro Nacional de Mediación	321