

AUTOS: VICENTÍN S.A.I.C. S/ CONCURSO PREVENTIVO

OBJETO: AFIP OBSERVA INFORME GENERAL DEL SINDICO (ART. 40 LCQ)

SEÑOR JUEZ:

Mariela A. Romero, abogada de AFIP, con participación acordada en autos caratulados **“VICENTÍN S.A.I.C. S/ CONCURSO PREVENTIVO”** Cuij N° 21-25023953-7, ante VS respetuosamente comparezco y manifiesto:

- I. OBJETO-

Que vengo por este acto a OBSERVAR el informe general del síndico en los términos del art 40 LCQ.

-II. SINTESIS -

Las presentes observaciones al Informe General del Síndico se centran en la desconexión con la realidad económica que evidencia tal documento. Se analizan (y obviamente controvierten) las aseveraciones de la sindicatura respecto a las causales del desequilibrio económico de la concursada (inciso 1 art. 39 LCQ) y en éste punto, en virtud de su relación con la fecha de cesación de pagos se observará el día de inicio de la misma; su referencia omisiva a las inscripciones registrales (inciso 5 art 39 LCQ) y su subestimación de los actos que son susceptibles de ser revocados (inciso 8 art 39 LCQ).

- III. MOTIVACIÓN-

III.1. Consideraciones preliminares.

El síndico es en el proceso concursal el único funcionario versado en ciencias económicas que formalmente establece la ley como auxiliar de la justicia para colaborar con un Juez que cuenta con facultades inquisitivas en el desarrollo del proceso. Con esto quiero decir que, ante un desempeño omisivo y errático de la

sindicatura, el Juez se verá privado de la comprensión de la fenomenología económica en un proceso caracterizado por la centralidad de lo comercial y lo financiero.

En la oportunidad del Informe General del Síndico (art 39 LCQ), tal profesional de las ciencias económicas producirá un documento que será vertebral tanto para el Juez como para los acreedores, sobre la situación real de la empresa en cesación de pagos. Es “el” diagnóstico de la situación. Un diagnóstico que condicionará la apreciación y lectura que harán el Juez y los acreedores de la propuesta de acuerdo preventivo del deudor. El éxito de la propuesta, la viabilidad de ésta, la posibilidad de que sea aceptada o rechazada, dependerá en gran medida de lo que diga el síndico en su informe general.

El informe general del síndico es la pieza maestra sobre la historia de la concursada, particularmente, cuando se trata de una empresa y calificada si la organización es societaria. “Contiene una síntesis de la investigación e información vinculada con la empresa o actividad del concursado y su patrimonio (en sus negocios retrospectiva, actual y proyectiva y constituye una gran herramienta a la hora de evaluar muchas de las contingencias concursales... Este informe debe ser concreto y desprovisto de libre subjetividad, aun cuando el síndico deberá emitir su parecer sobre algunos temas. Por medio del informe general, el juez y los acreedores pueden tomar adecuado conocimiento de las circunstancias relacionadas en su texto, elaboradas por quién posee los conocimientos técnicos que fundamentan su opinión. También se ha señalado que aporta criterios para que los acreedores decidan con conocimiento de causa la actitud a adoptar al tratar la propuesta de acuerdo¹.

Pero el presente proceso, se ha caracterizado por ser una huida hacia adelante. Tratando de que el paso del tiempo tape de facto situaciones de antijuricidad como el abuso de la personalidad jurídica (artículo 144 del CCyCN y el tercer párrafo del artículo 54 de la LGS) que realiza la concursada. O de soslayar que se registran las causales del artículo 94 inciso 5 y el artículo 206 de la LGS, que dan lugar a la disolución de la sociedad, por pérdida del capital social. Algo vigente nuevamente desde el 31 de diciembre del 2020.

¹ RICHARD, E, (Sin Fecha), Particularidad del informe general del síndico en el concurso de sociedades, disponible en internet en <https://www.acaderc.org.ar/wp-content/blogs.dir/55/files/sites/55/2020/02/particularidadessindico.pdf> , rescatado por internet el 28/3/21.

Incluso y desde el inicio de estos autos, el deudor no cumplió con los requisitos formales del artículo 11 LCQ. Recordemos que en su presentación a concurso, omitió datos necesarios para conocer debidamente su patrimonio (inciso 3) ya que encubrió el tramado societario hacia donde transfiere sus ganancias y desde donde absorbe las pérdidas. Tampoco aportó su último balance, (inciso 4), justamente el que corresponde al año donde manifiesta se produjo su desequilibrio económico. Diez meses después, adjuntó tardíamente un documento donde ni su mismo profesional firmante responde por la veracidad de lo allí manifestado, lo que así declaró.

Estas aseveraciones no son dogmáticas. Se cristalizan todavía más en el informe general del art. 39, como se acredita a continuación.

III.2. Respecto al análisis de las causas de desequilibrio económico del deudor. (Inciso 1 art. 39 LCQ)

Ha dicho la doctrina (de manera abrumadora) que el síndico debe actuar como un investigador más que como un simple receptor de datos presentados por el deudor².

Este punto (se refiere al perfil del síndico que investiga) tiene fundamental relación con la fecha de la cesación de pagos, las acciones de integración patrimonial y de responsabilidad, incluso societarias, y para descartar la homologación del acuerdo en el supuesto del art. 52 2 b) iv) LCQ³

Pues bien, acá el informe general hace casi con “copy paste” de las razones inverosímiles dadas por el deudor para explicar las causales de su crisis, las que deposita en factores exógenos que no estaban en su alcance modificar ni prevenir.

El artículo 275 de la LCQ establece:

*Deberes y facultades del síndico. Compete al síndico efectuar las peticiones necesarias para la rápida tramitación de la causa, **la averiguación de la situación***

² QUINTANA FERREYRA, Francisco Concursos Bs. As. Ed. Astrea 1985, T I p. 451/7; ROUILLON, Adolfo A.N. “Régimen de concursos y Quiebras. Ley 24522” Bs. As. Ed. Astrea 1998. JUNYENT BAS, Francisco A.; MOLINA SANDOVAL, Carlos A. “Ley de Concursos y Quiebras Comentada”, Ed. Lexis Nexis Depalma, Buenos Aires 2003, pág. 231/2. Nto. “Insolvencia societaria”, Buenos Aires Ed. Lexis Nexis 2007.

³ RICHARD, E, (Sin Fecha), Particularidad del informe general del síndico en el concurso de sociedades, disponible en internet en <https://www.acaderc.org.ar/wp-content/blogs.dir/55/files/sites/55/2020/02/particularidadessindico.pdf> , rescatado por internet el 28/3/21.

patrimonial del concursado, los hechos que puedan haber incidido en ella y la determinación de sus responsables. A tal fin tiene, entre otras, las siguientes facultades:

1) Librar toda cédula y oficios ordenados, excepto los que se dirijan al presidente de la Nación, gobernadores, ministros y secretarios de Estado, funcionarios de análoga jerarquía y magistrados judiciales;

2) Solicitar directamente informes a entidades públicas y privadas.

(...)

3) Requerir del concursado o terceros las explicaciones que estime pertinentes. En caso de negativa o resistencia de los interpelados, puede solicitar al juez la aplicación de los Artículos 17, 103 y 274, inciso 1;

4) Examinar, sin necesidad de autorización judicial alguna, los expedientes judiciales o extrajudiciales donde se ventile una cuestión patrimonial del concursado o vinculada directamente con ella;

(...)

El síndico es parte en el proceso principal, en todos sus incidentes y en los demás juicios de carácter patrimonial en los que sea parte el concursado, salvo los que deriven de relaciones de familia en la medida dispuesta por esta ley. (Todos los resaltados son nuestros)

No se trata entonces de un rol pasivo.

El síndico debe tomar la iniciativa y realizar todos los actos necesarios para impulsar el procedimiento y dada su función de auxiliar de la justicia y representante del concurso, resulta inaceptable el silencio ante la posibilidad de fraude o abusividad de un acuerdo⁴.

Durante el año 2019 la soja se mantuvo de enero a diciembre en 248 dólares la tonelada. El maíz, bajo apenas de 149 a 141 dólares. Pero el girasol aumentó de 220 a 237⁵ dólares la tonelada. Se trata de los principales granos con que opera

⁴ OSSO, M, (Sin fecha), La importancia del Informe General, las funciones y responsabilidades del Síndico Concursal ante el marco de un acuerdo abusivo, IIIra Jornada Nacional de Derecho Contable, La Plata, Pág. 182.

⁵ Datos de la cámara arbitral de la Bolsa de Comercio de Rosario.

VICENTÍN, que no tuvieron una volatilidad que pudiera justificar un quebranto económico.

Tampoco podría culpar a la devaluación como VICENTÍN lo hace porque la devaluación le conviene. Vende afuera en dólares, compra adentro en pesos.

*Vicentín se ubica entre las seis cerealeras que más exporta y una de las cinco principales empresas procesadoras de granos, por lo tanto, una pieza vital para el abastecimiento de alimentos y para la acumulación de reservas internacionales que precisa el Ejecutivo en el plan de sustentabilidad de la deuda externa. **No es menor el poder de presión de las cerealeras, que le paga a los productores en pesos y vende la soja en dólares a un precio muy superior. Esto las convierte en las más beneficiadas por la devaluación, lo que las lleva a exigir subas constantes en el dólar. Su forma de ejercer esta influencia va por el lado de la retención de granos**⁶.* (Citado por Manuel de Paz de Ezequiel Orlando, resaltados nuestros)

¿Y cómo anduvieron las exportaciones de la soja, el maíz y el girasol y sus derivados para ese fatídico año 2019? Para la soja, creció un 12,5 por ciento. Para el maíz, un 40,1 por ciento. Y para el girasol, un 23,4 por ciento respecto a 2018⁷.

¿Como le fueron en ese año a las empresas agro-exportadoras que operaban en el mismo rubro que VICENTIN SAIC? Pues ninguna entró en cesación de pagos, ni nada que se le acerque. Es más. Gustosas se hicieron cargo de las cuotas de mercado que abandonaba VICENTIN SAIC⁸, expandiéndose en lo que se augura como un prospero 2021 (para el sector) a pesar de la pandemia. Todo según lo informa la prensa especializada⁹.

La doctrina señala:

...la información prevista en el art. 39 LCQ como materia de ese informe, debe ser ampliada en el caso de sociedades y particularmente bajo la imposición que genera el art. 275 LCQ –ya apreciado- bajo el título “Deberes y facultades del

⁶ PAZ, M, (2020), Vicentín, un paso hacia la soberanía alimentaria y la transición ecológica en Pagina 12, Buenos Aire, 9 de junio de 2020.

⁷ INDEC (2019), Complejos exportadores, Informes técnicos /vol. 4, n°36, Buenos Aires, Instituto Nacional de Estadísticas y Censos.

⁸ LONGONI, M, (2020), Sin Vicentín en la cancha, las grandes cerealeras se repartieron sus negocios y creció la extranjerización en Bichos de Campo, 12 de Agosto, sitio web <https://bichosdecampo.com/sin-vicentin-en-la-cancha-las-grandes-cerealeras-se-repartieron-sus-negocios-y-crecio-la-extranjerizacion/>, rescatado por internet el 24/3/2021

⁹ CHACRA, (2020), Algunos sectores agropecuarios crecieron durante el 2020 a pesar de la pandemia, 17 de diciembre, disponible por internet en <https://www.revistachacra.com.ar/nota/39039-algunos-sectores-agropecuarios-crecieron-durante-el-2020-a-pesar-de-la-pandemia/>, rescatado el 28/3/2021.

*síndico”, cuando reza que “Compete al síndico efectuar las peticiones necesarias para la rápida tramitación de la causa, la averiguación de la situación patrimonial del concursado, los hechos que puedan haber incidido en ella y la **determinación de sus responsables***¹⁰. (Resaltados nuestros)

La sindicatura copia todas las indulgencias auto-concedidas por el deudor.

Ha dicho la Jurisprudencia respecto al Síndico:

*...la condición de funcionario del síndico, determina que ha de obrar en interés de la justicia como órgano judicial actuante al lado del Juez, por ende, el cumplimiento de sus funciones no está supeditado a las comunicaciones que se le cursen a tal fin, sino que debe tomar la iniciativa peticionando lo conducente a tal efecto, dando puntual cumplimiento con las obligaciones de su cargo y las resoluciones del Juzgado concursal... (Por eso en tal sentido) **la inactividad en las obligaciones que son de menester para la sindicatura pueden hacerla pasible de la máxima sanción y deben revestir suma gravedad***¹¹ (Subrayados nuestros)

Se han efectuado múltiples presentaciones y demandas pidiendo mayor actividad de la sindicatura para evitar la paulatina dilución del patrimonio de la concursada. Por ejemplo en la cuestión de la dación en pago de FRIAR SA, la simulación de venta de RENOVA SA o el contrato con MAXIM GROUP sin autorización del Juez ni vistas al síndico ni al comité de control.

Introduciéndonos en el análisis económico/financiero de VICENTIN SAIC podemos señalar los siguientes aspectos:

Dentro del análisis del Activo y Pasivo Corriente, se puede ver que al 31/10/2019 el capital corriente posee un valor Negativo de \$ 47.795.207.694 equivalente a us\$ 817.012.097, a la cotización tipo comprador a fecha de cierre de \$ 58,50.

El rubro Bienes de Cambio disminuye, entre octubre 2018 y octubre 2019 en \$ 28.053.083.086 equivalente a us\$ 479.539.881 y el rubro Deudas Comerciales aumenta en el mismo período en \$ 33.360.430.733 lo que equivale a us\$ 570.263.773.

¹⁰ RICHARD, E, (Sin Fecha), Particularidad del informe general del síndico en el concurso de sociedades, disponible en internet en <https://www.acaderc.org.ar/wp-content/blogs.dir/55/files/sites/55/2020/02/particularidadessindico.pdf> , rescatado por internet el 28/3/21.

¹¹ Aragone Roberto Jorge s/ quiebra s/ incidente de apelación” – CNCOM – SALA A – 26/08/2013

El Estado de Situación Patrimonial al 31/10/2019 determina un Patrimonio Neto Negativo de \$ 17.502.583.098 (us\$ 299.189.455) contra un Patrimonio Neto Positivo de \$ 30.542.700.082 (us\$ 522.097.437) al 31/10/2018. Sumando el Patrimonio Neto Positivo perdido del ejercicio 2018 y el Patrimonio Neto Negativo determinado en el año siguiente se transforma en un desfase de \$ 48.045.283.180 (us\$ 821.286.892).

Cabe acotar que al 31/10/2019 en el rubro Activos No Corrientes – Otros Activos se incluye un monto de \$ 15.235.355.459 (us\$ 260.433.427) que corresponde a la activación de la utilidad por el uso futuro de los Quebrantos impositivos de acuerdo al método contable del Impuesto Diferido. Esta activación es procedente en la medida que puedan ser recuperado, siendo poco probable que ocurra este hecho en el caso de Vicentín SAIC, dada su falta de actividad y su situación económico financiera, por ello correspondería la detracción del Activo lo que determina un Incremento del Patrimonio Neto Negativo del ejercicio 2019 en igual medida.

Por lo tanto el Patrimonio Neto Negativo 2019 ascendería a \$ 32.737.938.557 (us\$ 559.622.881) lo que sumado a la pérdida del Patrimonio Neto del período 2018 asciende \$ 63.280.638.639 (us\$ 1.081.720.319).

Esta observación también la hace el Auditor en su Informe al manifestar: “los activos por impuesto diferido son reconocidos contablemente únicamente en la medida de su recuperabilidad. A tenor de lo expuesto en las notas 1.3 y 15, a la fecha de emisión del presente informe, no estamos en condiciones de prever la recuperabilidad de tales créditos impositivos por el valor registrado”.

Todo lo hasta acá expresado nos lleva a concluir que la situación económica-financiera de Vicentín SAIC era insostenible ya al 31/10/2019, fecha de cierre del Balance, un mes antes de que se produjera la declaración de la existencia de estrés financiero con la interrupción de sus operaciones en diciembre de 2019, y su presentación en Concurso de Acreedores en febrero de 2020.

El deterioro patrimonial producido entre el 1/11/2018 y el 31/10/2019 (ejercicio comercial 2019) resulta llamativo y en nuestra opinión no tiene una explicación en cuestiones de mercado, climáticas y financieras, ya que la empresa ve desaparecer de su patrimonio \$ 63.280.638.639 (equivalente a us\$ 1.081.720.319 al cambio a la fecha de cierre); lo que confrontado con venta anuales de \$ 297.204.833.087 representa un 21,29% de las mismas.

Esta situación podría estar indicando que los Balances de años anteriores no habrían reflejado la realidad de la empresa y/o en el Ejercicio 2019 se podrían haber realizado operaciones sin su exteriorización contable. Cabe acotar que en el Informe de los Auditores Independientes se expresa que no participaron de la toma de inventarios y del arqueo de caja y valores de terceros al 31/10/2019 por haber sido designados con posterioridad al cierre, ni auditaron el balance del ejercicio 2018, no pudiendo validar los saldos que lo integran. Además no emiten opinión sobre el Estado de Resultados, Flujo de Efectivo y Evolución del Patrimonio Neto. Si emiten opinión sobre el Estado de Situación Patrimonial con salvedades.

El Estado de Situación Patrimonial muestra, con respecto al ejercicio anterior una disminución del 79% de las existencias de Bienes de Cambio equivalente a aproximadamente 2.000.000 de toneladas de soja y un incremento del 693% de las Deudas Comerciales, lo que equivale a un incremento de compras no abonadas de otras 2.100.000 toneladas de soja. En el ejercicio 2019 se da una disminución de Stock y un aumento de la Deuda por compra de materias primas al mismo tiempo por montos muy significativos.

Este punto tiene fundamental relación con la fecha de la cesación de pagos, las acciones de integración patrimonial y de responsabilidad, incluso societarias, y para descartar la homologación del acuerdo en el supuesto del art. 52 2 b) iv) LCQ.

Atento a ello se observa la fecha propuesta por la sindicatura como inicio del estado de cesación de pagos.

Tiene dicho la doctrina que: "El denominado período de sospecha es aquel que transcurre entre la fecha de inicio del estado de cesación de pagos y la sentencia de quiebra. En nuestro sistema aquella fecha de inicio del estado de cesación de pagos será fijada judicialmente a través del procedimiento determinado por la ley teniendo en cuenta los hechos reveladores de aquel estado, sin ningún límite temporal (art. 116 segundo párrafo L.C.Q.).

La sindicatura propone una fecha cercana a la presentación en concurso preventivo, y por un hecho puntual; no obstante de las constancias obrante en autos surge evidente que los hechos reveladores se retrotraen mucho tiempo atrás. Asimismo el hecho revelador propuesto por la sindicatura proviene de incumplimientos anteriores no tenidos en cuenta por ésta, como igualmente descarta movimientos económicos de la empresa para descapitalizarla que a partir

de ahí comienza el estado de cesación de pagos, cuestión no abordada por el órgano concursal.

III.3. Respecto a la referencia de las inscripciones del deudor en los registros correspondientes (Inciso 5 art. 39 LCQ).

La enunciación que hace este Informe es una mera referencia de las inscripciones formales del deudor...pero no dice lo que hoy consta en ellas. Vamos al punto.

En este momento, por ante el fuero penal de la provincia, se sustancian los autos REPRESENTANTES DE VICENTIN S/ESTAFA, impulsado por la Agencia de Criminalidad Organizada y Delitos Complejos, Fiscalía Regional 2 Rosario. También la causa REPRESENTANTES DE VICENTÍN S/BALANCE FALSO, esta vez impulsada por la Sección de Criminalidad Económica, Fiscalía Regional 1, Santa Fe.

En el orden federal, siempre en lo penal, tenemos una causa a cargo de la Fiscalía Federal en Reconquista donde se investiga a VICENTIN SAIC por evasión tributaria agravada. En tanto, en el Juzgado Federal de Reconquista, se tramita otra investigación contra VICENTÍN SAIC y sus administradores, esta vez por lavado de activos.

Siguiendo en el orden federal, pero ya en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires, VICENTIN SAIC y sus administradores se encuentran investigados en las causas MACRI, MAURICIOY OTROS S/ DEFRAUDACION, DENUNCIANTE MIGUEZ FERNANDO Y OTROS, Juzgado Nacional en lo Criminal y Correccional Federal N° 10, Secretaría N° 20, Capital Federal. Y en SANDLERIS, GUIDO Y OTROS S/DEFRAUDACIÓN Fiscalía Nacional en lo Criminal y Correccional Federal N° 11.

Ante la apariencia de responsabilidad de los administradores y socios de VICENTIN SAIC en los ilícitos que se pesquisan, como también por el peligro en la demora de que se evaporen más bienes o se dificulte el recupero de los mismos, se dictaron una serie de medidas de coerción real en estas causas. Entiéndase que no solo se está asegurando la prueba. Se está proveyendo al recupero de activos, objetivo (además de la determinación de la verdad material) del moderno proceso penal.

La reforma del art. 23 CP mediante la Ley N° 25.188 vino a establecer una nueva concepción, inscripta en la tendencia global iniciada en los años '80, orientada a decomisar el producto y el provecho del delito para reducir los mercados ilícitos vinculados con la criminalidad organizada, como el narcotráfico, la corrupción, el lavado de activos, etc¹².

Ha sostenido la OCDE que en el presente, la inmensa mayoría de los delitos económicos, se cometen usando estructuras societarias y corporativas. Así se usan estos mecanismos para permitir a las personas físicas:

....ocultar exitosamente su identidad detrás de un vehículo corporativo mientras excesivamente restringen la capacidad de las autoridades para obtener y compartir información sobre el beneficiario real y controlantes a efectos -de que las autoridades puedan- regular, supervisar y aplicar la ley, está aumentando la vulnerabilidad de sus vehículos corporativos a un uso abusivo¹³

Una de las primeras medidas de coerción real solicitadas por los fiscales que intervienen en las causas mencionadas, y autorizadas y trabadas por los Jueces de su fuero, ha sido el embargo o inhibición para transferir acciones de las empresas. Así se trabó embargo e inhibición para transferir la titularidad de las acciones de VICENTIN SAIC y de otras sociedades controladas como FRIAR SA, RENOVA SA, ALGODONERA AVELLANEDA SA entre algunas.

También debe considerarse que para impedir efectivamente la transferencia, los embargos sobre acciones nominativas o escriturales de una sociedad anónima deben inscribirse en el libro de registro de acciones o en la cuenta pertinente. Ello así, pues de conformidad con lo establecido en el art. 215 de la Ley N° 19.550, la transmisión de este tipo de acciones se perfecciona con su inscripción en dicho libro o cuenta, por lo que el único modo de evitar dicha transmisión por vía de embargo es inscribirlo allí¹⁴.

Sin embargo, comprobamos que la sindicatura en el Informe General que se observa, hace abstracción de todas estas cuestiones. Hoy por hoy la concursada está inhibida penalmente para transferir la titularidad de una sola de sus acciones. O sea que, si en el acuerdo preventivo llega a proponer entrega de acciones a los

¹² GUILLERMO, J, (2008) "El decomiso del producto del delito", en Guillermo Jorge *et al.*, Recuperación de Activos de la corrupción, Del Puerto, Buenos Aires, Pág. 67.

¹³ OCDE (2001)) Detrás del velo corporativo: el uso de las entidades societarias para propósitos ilícitos, París, OECD PS, Pág.13.

¹⁴ DIRECCIÓN GENERAL DE RECUPERACIÓN DE ACTIVOS Y DECOMISO DE BIENES (2017), Guía de Medidas Cautelares para el Recupero de Activos, Buenos Aires, Ministerio Público Fiscal, Pág. 33

acreedores o la capitalización de créditos a través de participación en el paquete accionario, no podrá hacerlo. Y los acreedores no lo saben.

...en el tratamiento extensivo de la responsabilidad penal del síndico, se coincide con Rubin cuando afirma que “el síndico siempre debe informar al Juzgado sobre cualquier actividad que sospeche lesiva para el concurso”, tal premisa también puede atrapar –en caso de incumplimiento- las figuras previstas por el art. 277 del Cód. Penal (encubrimiento), sin perjuicio que le pueda corresponder en la especie algún grado de participación criminal conforme lo establecen los arts. 45 y ss. del Código Penal¹⁵.

III.3. La enumeración concreta de los actos que se consideren susceptibles de ser revocados. (Inciso 8, art 39)

a. ¿Qué hay que esperar para correr el velo societario de una vez?

Siguiendo de Rivera, Roitman & Vítolo¹⁶, la confusión patrimonial inescindible es una noción derivada de la realidad material. Se configura cuando varias unidades patrimoniales pretendidamente separadas, en los hechos se comportan como si fueran una sola. La mezcla entre los pasivos y los activos de distintas sociedades impide hacer efectiva la idea de que el patrimonio es prenda común de los acreedores.

Ha dicho la Jurisprudencia que la confusión patrimonial inescindible:

... presupone el manejo promiscuo del patrimonio del fallido con otro u otros patrimonios cuya titularidad aparente corresponde a terceros, de forma tal que resulte obstruida de manera permanente la posibilidad de discernir a quiénes corresponde las cosas, derechos y obligaciones que los integran. Tal supuesto obedece en términos generales al fenómeno de sociedades simuladas, el abuso de la personalidad jurídica o a diversos actos de fraude o simulación¹⁷

De por sí y autónomamente, ni la confusión patrimonial inescindible ni la conformación de un tramado societario inextricable implica la comisión de un delito.

¹⁵ PARMA, C, (Sin fecha), Responsabilidad Penal del Síndico, sitio web https://derechopenal.tripod.com/www/responsabilidad_del_sindico.pdf, rescatado por internet el 29/3/21

¹⁶ ROITMAN et al (2018) Ley de Concursos y Quiebras, Buenos Aires, Rubinzal Culzoni.

¹⁷ CNCom. Sala E en “Poo SA de Productos Alimenticios c/ Lagorio SA s/ Extensión de Quiebra s/ Ordinario”, del 28/3/11

Distinto es el caso cuando se usa esa confusión y ese tramado para defraudar a terceros. Allí empiezan a aparecer múltiples tipos penales (estafa, desbaratamiento de los derechos acordados, vaciamiento de empresa, quiebra fraudulenta) que encuadran a tales conductas.

¿Por qué es usual el uso de entidades corporativas (en general) para cometer ilícitos? ¿Qué atributos tienen que facilitan la comisión de ilícitos? Esos atributos que facilitan la comisión de ilícitos son los que a su vez representan trabas y tropiezos en el desarrollo de una investigación penal. Estos son: la limitación de responsabilidad, el anonimato de los socios, la dificultad de obtener información de los libros legales (¡en el mejor de los casos en el que en realidad existan!), y en general por lo aptas que son para disfrazar una amplia gama de circunstancias y hechos: los mecanismos de toma de decisión y con ello la identidad del verdadero(s) orquestador(es) del delito, los verdaderos propósitos de negocios o cuentas, fuentes de ingresos, financiamientos anónimos, balances, deuda, etc., así como el uso de empresas ficticias/fantasmas (...) También está el factor estrella y es la internacionalidad o globalidad a la que puede escalar la estructuración corporativa¹⁸.

A pesar de las dificultades que nos plantea el uso de tramados societario-corporativos para encubrir a las personas físicas, debemos señalar que en Argentina, cuanto menos, la doctrina de la penetración ha sido receptada por nuestro ordenamiento positivo. Algo que no ocurre en otras legislaciones (España por ejemplo). El artículo 144 del CCyCN y el tercer párrafo del artículo 54 de la LGS consagran la inoponibilidad de la personalidad jurídica, cuando esta última se reduzca solamente a una argucia para violar la ley, el orden público, a buena fe o para frustrar derechos a terceros. Volviendo al Derecho Comparado, es la doctrina del “*Levée du voile corporatif*” (corrimiento del velo societario en el Derecho Francés y Quebecoise- artículo 309 de su Código Civil) o “*Disregard of legal entity*” (ver más allá de la personalidad jurídica) del fallo *Bank of the United States vs. Deveaux*. Afortunadamente no tenemos que ir tan lejos para encontrar antecedentes en nuestro Derecho que impidieron la posibilidad de que la personalidad jurídica sea usada abusivamente. En el histórico caso Swift-Deltec, nuestro Máximo Tribunal tiene por acreditada la existencia de un grupo de

¹⁸ DAMHA NAJJAR, C, (2016), El levantamiento del velo corporativo en delitos ejecutados a través de la implementación de estructuras societarias complejas, tesis final, San José de Costa Rica, Facultad de Derecho, Universidad de Costa Rica, Pág. 112.

sociedades bajo la dirección y voluntad de un mismo sujeto, ligadas en un encadenamiento directo o indirecto (Fallos: 286:257).

Y en estos autos, **la confusión patrimonial inescindible ya está acreditada en estos autos *ab antiquo et ad nauseam***. En tal sentido, surge claramente:

Que se trata de la misma masa patrimonial indivisa y bajo una sola dirección surge de la simple lectura del mismísimo escrito de presentación a concurso. La accionante incluye citas a su propia página web, sitio donde se confiesa la existencia de un grupo económico con múltiples actividades, pero todos sometidos a la misma dirección y administración.

Continúa con la auditoria de corte, la auditoria informática y la auditoria de órganos de administración de la SIGEN, que detallan que todos los activos de las distintas razones sociales de VICENTIN SAIC están mezclados... pero que el Directorio de VICENTIN SAIC lo dirige todo.

Prosigue con el pedido de intervención de la Inspección General de Justicia de Santa Fe que, a pesar de la abrumadora prueba aportada, no prospera porque V.S. abrió una instancia restaurativa donde VICENTIN SAIC, *ab initio*, nunca tuvo intención de restaurar nada. Solo uso de tal estación para ganar tiempo, haciéndoselo perder a los demás. Esto ocasionó que *motu proprio* la IGJSF se retire cuando la cuestión devino en abstracta por la renuncia del directorio cuestionado.

Se extiende con el informe Zarich de la intervención DNU 522/2020. El mismo denuncia la confusión patrimonial inescindible. Y solicita a V.S. que, en virtud del artículo 3 del CCyCN¹⁹ y del art 1710 del CCyCN se resguarde todo el patrimonio de la deudora. Patrimonio que abarca la totalidad de su grupo económico, no solo los activos de la concursada VICENTIN SAIC.

Se prolonga con el informe Gaggero-Zanotti²⁰, donde se detalla la estructura rizomática del grupo económico, su implementación y funcionalidad orquestada por la dirección de VICENTIN SAIC con el fin de vaciar la firma, evadir impuestos y fugar capitales.

¹⁹ El instituto de la decisión razonablemente fundada que trasciende a la resolución solo atada a la norma de manera farisea. Otra manera de decir equidad.

²⁰ GAGGERO, A, et al (2020), El Proceso de vaciamiento de VICENTÍN SAIC. Un análisis reciente de las transformaciones de su estructura corporativa, la dinámica financiera y el intercambio comercial, Buenos Aires, BNA

Todo esto sin mencionar las constancias producidas en todas las causas penales que en otras instancias forenses orbitan a este expediente, algunas mencionadas *supra*.

No obstante, ante esta amplia, densa, abrumadora y consistente evidencia de cuál es la realidad económica de la que estamos hablando y la razón de correr el velo de una buena vez por todas... la actitud de la sindicatura es seguir esperando. Esperar a que los veedores o a que la auditoria forense vuelvan a decir y lo que ya se ha dicho (y probado) una y mil veces en estos autos.

b. La dación en pago de FRIAR SA / VENTA DE ACCIONES DE RENOVIA S.A.

Entre los actos susceptibles de ser revocados, de manera timorata la Sindicatura incluye algunas transferencias sin contraprestación alguna que recibió FRIAR SA, controlada de la concursada. No. No solo las transferencias. **Lo que debe ser revocado es la transmisión de la misma FRIAR SA, entregada en dación en pago al grupo BAF, en fraude a la masa de acreedores de este concurso.**

FRIAR SA fue entregada en dación en pago a un acreedor de VICENTÍN SAIC (BAF). La comprobación de lo que afirmamos se obtiene del cruce de la información aportada de la documentación secuestrada en los allanamientos a la casa central de VICENTIN SAIC con los datos recabados del “Discovery”²¹ promovido por ante los tribunales del distrito sur de la ciudad de Nueva York, Estados Unidos, por parte de la querella en la causa REPRESENTANTES DE VICENTIN S/ESTAFA, impulsado por la Agencia de Criminalidad Organizada y Delitos Complejos, Fiscalía Regional 2 Rosario. En estos últimos se constatan múltiples transferencias realizadas por BAF Capital en calidad de préstamos en beneficio de VICENTÍN SAIC, sin registrarse a su vez amortización del capital y pago de intereses por ésta última en beneficio del prestamista, y con la paradoja de que el prestamista no se presentó en el concurso a verificar crédito.

La deuda se saldará a través de una dación en pago hecha en pleno concurso. Las notas de emisión de la oferta irrevocable de dación en pago de las acciones de FRIAR SA, la nota de aceptación, la nota de notificación al presidente de la empresa cedida, y la nota de cancelación de la deuda del cedente, están todas datadas el 12 de agosto de 2020 y constan como recibidas ese mismo día a pesar de estar los

²¹Se denomina “Discovery” al procedimiento civil federal estadounidense que tiene por fin, en una fase previa a la demanda (es como una medida preparatoria) asegurar y obtener documentación, probanzas y rastrear la ubicación de activos de la probable demandada. Está reglado 28 U.S. Code § 1782.

domicilios de emisores y receptores, quienes estampan sus firmas, en Montevideo y Reconquista.

Para finalizar, si con toda esta evidencia seguimos haciendo que no vemos que se cometió un fraude contra la masa de acreedores verificados en este concurso con la dación en pago de FRIAR SA, téngase por favor en cuenta lo siguiente. El directorio de FRIAR SA estaba constituido, al momento de realizarse la dación en pago, entre otros, por su Vice-Presidente, Cristian Andrés Padoan, quien era también a su vez director titular de VICENTÍN SAIC. Por Martin Sebastián Colombo, quien revistara como director titular de FRIAR SA, y era también director titular de VICENTÍN SAIC. Por la directora suplente de FRIAR Bettina Eliana Padoan, y que era también directora suplente de VICENTÍN SAIC. Por el Sindico Suplente de FRIAR SA era Omar Adolfo Scarel, quien a su vez era síndico titular de de VICENTÍN SAIC ²². Los mencionados detentaban esos cargos en FRIAR SA al menos hasta el 9 de septiembre de 2020; y en VICENTÍN SAIC hasta el 18 de septiembre del 2020. Al momento de hacerse la dación en pago, todos coincidían de ambos lados del mostrador.

En relación a RENOVA señala que se trató de un acto a título oneroso y el destino de los fondos viene siendo analizado conforme consta en autos en relación, entre otros aspectos, al precio acordado, el neteo entre precio acordado y fondos recibidos, y el destino de los fondos otorgados en función de dicha venta de acciones y en el capítulo 11 inc.3 alude a lo que denomina la venta de acciones de RENOVA S.A. “justificando” la acción de la concursada.

Ahora bien, no sólo la mención a Renova es escueta, sino que más relevante aún resulta contraria a todo lo invocado y acreditado en las presentaciones efectuadas por ésta parte (encontrándose el recurso interpuesto en trámite de apelación) relativa a que la venta (simulada o ineficaz en subsidio) implicaría la disminución del patrimonio del deudor que desbarata los derechos de la masa de acreedores de este concurso en rigor de la verdad RENOVA S.A. no es propiamente ni funciona como una persona jurídica o firma independiente, sino que en la práctica, es un mero “centro de costos” o, si se quiere, una “unidad de negocios” subordinada operativa, comercial, funcional y políticamente a VICENTIN SAIC y a OLEAGINOSA MORENO respectivamente y que la pretendida venta de las acciones de RENOVA S.A., ha constituido un vehículo para pagar, por fuera del concurso, a

²² Datos conforme a BOLETIN OFICIAL DE LA PROVINCIA DE SANTA FE, disponible en <https://www.santafe.gov.ar/boletinoficial/recursos/boletines/05-09-2018contratos.html>

determinados acreedores de VICENTIN SAIC. Y a la vez se usó para capitalizar RENOVA S.A. (ya una vez sustraída del alcance de los acreedores del concurso) en beneficio de quienes la operan hoy). A mayor abundamiento nos remitimos a las presentaciones efectuadas por éste organismo.

COROLARIO:

De lo desarrollado precedentemente surge de manera evidente que la sindicatura ha omitido llevar a cabo las tareas legalmente establecidas por la ley concursal y que le permitirían arribar a una correcta elaboración del informe general que se observa, situación ésta que ameritaría una investigación a efectos de determinar con certeza y realidad si la conducta de la sindicatura encuadraría en el art. 225 tercer párrafo de la ley de concursos y quiebras..

Asimismo con lo reseñado precedentemente queda demostrado que la fecha de inicio de la cesación de pago propuesta por la sindicatura, resulta a todas luces errónea y sin fundamentos en base a las constancias de la causa. Siendo que la misma se remonta a tiempos lejanos donde se empezó con la descapitalización de la empresa.

-V. PETITORIO-

Por todo lo expuesto, solicito a V.S :

- Se tenga por presentada las observaciones al informe general del síndico, art 40 LCQ.
- Se evalúe el encuadramiento de la conducta de sindicatura en las causas del artículo 225 tercer párrafo de la LCQ.

Quiera V.S. proveer de conformidad para que sea

JUSTICIA