

ÍNDICE

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

PARTE PRIMERA

LOS MÉTODOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS

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

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

PARTE SEGUNDA

CONFLICTO Y NEGOCIACIÓN

2. Negociación y gestión de conflictos	105
--	-----

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

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

PARTE TERCERA MEDIACIÓN

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

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

PARTE CUARTA**EL RÉGIMEN DE LA
LEY 24.573 DE MEDIACIÓN Y CONCILIACIÓN**

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

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

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

PARTE QUINTA

CONCILIACIÓN

Y ARBITRAJE LABORAL: LEY 24.635

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

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

ANEXO NORMATIVO

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