

SUMARIO

1. CONCEPTOS BÁSICOS

1.1.	LA LEY 17.703	11
1.2.	SUJETOS INTERVINIENTES EN EL FIDEICOMISO	12
1.2.1.	INTRODUCCIÓN	12
1.2.2.	FIDEICOMITENTE	13
1.2.3.	FIDUCIARIO	14
1.2.4.	BENEFICIARIO	15
1.3.	PROPIEDAD FIDUCIARIA	16
1.3.1.	Características	16
1.3.2.	Objeto (el patrimonio fideicomitado)	16
1.3.3.	Separación patrimonial	17
1.4.	NEGOCIO DE FIDEICOMISO	17
1.4.1.	INTRODUCCIÓN	17
1.4.2.	CONTRATO DE FIDEICOMISO	18
1.4.2.1.	Obligaciones principales	18
1.4.2.2.	Necesidad de otorgamiento por escrito	18
1.4.2.3.	Registración	18
1.4.3.	FIDEICOMISO TESTAMENTARIO	19
1.4.4.	OBLIGACIONES Y RESPONSABILIDADES DEL FIDUCIARIO	20
1.5.	EXTINCION DEL FIDEICOMISO	21
1.6.	NORMAS REFERENTES A AFAPs Y MUNICIPIOS	22
1.7.	MODALIDADES DE FIDEICOMISO	22

2. ANTECEDENTES

2.1.	DERECHO ROMANO	25
2.2.	DERECHO ANGLOSAJON	28

2.3.	EL NEGOCIO FIDUCIARIO EN EL DERECHO URUGUAYO ANTES DE LA LEY 17.703	33
------	--	----

3. EL CONTRATO DE FIDEICOMISO

3.1.	EL NEGOCIO DE FIDEICOMISO COMO GENERO	35
3.2.	TIPOS DE FIDEICOMISO POR ACTO ENTRE VIVOS: CONTRATO Y NEGOCIO UNILATERAL	36
3.3.	EL FIDEICOMISO TESTAMENTARIO NO ES UN NEGOCIO MORTIS CAUSA AUTONOMO, SINO UNO DE LOS CONTENIDOS POSIBLES DEL TESTAMENTO	37
3.4.	DEFINICION DEL CONTRATO DE FIDEICOMISO	37
3.5.	LA RELACION CON EL BENEFICIARIO. EL ESQUEMA DE LA ESTIPULACIÓN PARA OTRO	40
3.6.	EL DESTINATARIO FINAL DEL PATRIMONIO FIDEICOMITIDO UNA VEZ EXTINGUIDO EL CONTRATO	41
3.7.	RELACIONES ENTRE LOS SUJETOS INTERVINIENTES	42
3.8.	LAS CLAUSULAS ESENCIALES QUE EXIGE EL ART. 4º DE LA LEY	43
3.9.	LA PARADOJAL CALIFICACION LEGAL DE ESTE CONTRATO COMO "INNOMINADO"	45
3.10.	FIDEICOMISO Y C. CIVIL	45
3.11.	FIDEICOMISO Y LEY DE RELACIONES DE CONSUMO	46

4. PRESUPUESTOS, ELEMENTOS Y REQUISITOS DE VALIDEZ Y EFICACIA

4.1.	PRESUPUESTOS	47
4.1.1.	CAPACIDAD JURÍDICA. INEXISTENCIA DE LIMITACIONES. LA NECESIDAD REGISTRACIÓN DEL FIDUCIARIO PROFESIONAL ES UN REQUISITO ADMINISTRATIVO NO REFERIDO A LA CAPACIDAD JURÍDICA	47
4.1.2.	PODER NORMATIVO	48

4.2.	CAPACIDAD DE OBRAR	50
4.2.1.	PRINCIPIO	50
4.2.2.	PODERES DE LOS REPRESENTANTES LEGALES	51
4.3.	CONSENTIMIENTO	52
4.3.1.	CONSENTIMIENTO DE LAS PARTES	52
4.3.2.	EL CONSENTIMIENTO DEL BENEFICIARIO NO ES UN ELEMENTO DEL CONTRATO. ¿ES NECESARIO PARA QUE NAZCA EL DERECHO A SU FAVOR?	53
4.3.3.	FIDEICOMISO, SIMULACIÓN Y FRAUDE (ART. 189 Y SS. LEY 16060)	54
4.4.	SOLEMNIDAD	56
4.5.	OBJETO	57
4.6.	CAUSA	59
a.	CAUSA DEL CONTRATO DE FIDEICOMISO	59
b.	LA CAUSA EN LA RELACIÓN DEL FIDEICOMITENTE CON EL BENEFICIARIO. SU RELEVANCIA RESPECTO DEL COLACIÓN Y AL ACCIÓN DE REDUCCIÓN DE DONACIONES	59
c.	LA CAUSA DEL CONTRATO DE FIDEICOMISO Y LA DISCUSIÓN CLÁSICA SOBRE LA CAUSA FIDUCIAE	60
4.7.	REQUISITOS DE EFICACIA DEL CONTRATO DE FIDEICOMISO	61
4.7.1.	PODER DE DISPOSICIÓN	61
4.7.1.1.	Poder de disposición sobre esfera jurídica propia	61
a.	<i>Como requisito de eficacia del contrato</i>	61
b.	<i>Como requisito de eficacia de la tradición de la propiedad fiduciaria (poder de disposición sobre bienes o legitimación para disponer)</i>	62
c.	<i>Bienes gananciales: consentimiento del cónyuge como requisito de oponibilidad al mismo</i>	63
4.7.1.2.	Poder de Representación (poder de disposición sobre esfera jurídica ajena)	64
4.7.2.	PLAZO	65
4.7.3.	CONDICIÓN	66
a.	Limitación temporal en materia de condición resolutoria	66
b.	El Art. 23 inc. 3º de la Ley: la condición suspensiva de existencia y determinación del Beneficiario en un año a contar del perfeccionamiento del contrato. Posible crítica de la solución legal. Derogabilidad de la solución legal por acuerdo de partes	66

5. CATEGORIZACIÓN DE LAS OBLIGACIONES EMERGENTES DEL CONTRATO DE FIDEICOMISO

5.1.	OBLIGACIONES PRINCIPALES	69
5.2.	OBLIGACIONES INSTRUMENTALES O ACCESORIAS	70
5.3.	CATEGORIZACION DE LAS OBLIGACIONES EMERGENTES DEL FIDEICOMISO EN INSTRUMENTALES, SUSTANCIALES Y FINALES: LA BASE PARA UN MÉTODO DE ANÁLISIS	70

6. OBLIGACIONES INSTRUMENTALES

6.1.	CONCEPTO	73
6.2.	LA OBLIGACION DEL FIDEICOMITENTE DE TRANSMITIR O CONSTITUIR LA PROPIEDAD FIDUCIARIA	73
6.2.1.	EL FIDEICOMISO COMO TÍTULO HÁBIL	73
6.2.2.	ROL JURÍDICO DE ESTA OBLIGACIÓN	74
6.2.3.	EL EFECTO DEL CUMPLIMIENTO DE LA OBLIGACIÓN DE TRANSMITIR O CONSTITUIR LA PROPIEDAD FIDUCIARIA. NATURALEZA DE LA PROPIEDAD FIDUCIARIA CONSTITUIDA	75
6.2.4.	ACCIÓN PAULIANA	78
6.2.5.	COLACIÓN Y REDUCCIÓN	79
6.3.	LA OBLIGACION DE TRANSFERIR LA PROPIEDAD FIDUCIARIA AL SUSTITUTO	81
6.3.1.	CESE Y SUSTITUCIÓN DEL FIDUCIARIO	81
6.3.2.	LA OBLIGACIÓN DE TRANSFERENCIA DEL PATRIMONIO FIDEICOMITIDO AL SUSTITUTO	82
6.3.3.	LA SUCESIÓN EN LA CALIDAD DE PARTE	83

7. OBLIGACIONES SUSTANCIALES

7.1.	LA OBLIGACION DE GESTION FIDUCIARIA	85
7.1.1.	DEFINICIÓN	85
7.1.2.	LAS INSTRUCCIONES DEL FIDEICOMITENTE. LA INEFICACIA DE CIERTOS ACTOS REALIZADOS CONTRA LAS MISMAS	86

7.1.3.	PAUTAS LEGALES ACERCA DEL CONTENIDO DE LA OBLIGACIÓN DE GESTIÓN: RESERVA, CONTABILIDAD E INVENTARIO SEPARADOS, DEFENSA DEL PATRIMONIO FIDEICOMITIDO	88
7.1.4.	OBLIGACIÓN DE MEDIOS. EL <i>STANDARD</i> DEL BUEN HOMBRE DE NEGOCIOS. PROHIBICIÓN DE GARANTIZAR RESULTADOS. LIMITACIÓN DE RESPONSABILIDAD Y LEY DE RELACIONES DE CONSUMO	89
7.1.5.	EL DERECHO DE CRÉDITO DEL BENEFICIARIO COMO CONTRACARA DE LA OBLIGACIÓN PRINCIPAL DEL FIDUCIARIO	91
7.1.6.	CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO	92
7.1.7.	LAS OBLIGACIONES CONTRAÍDAS EN CUMPLIMIENTO DE LA GESTIÓN FIDUCIARIA. RESPONSABILIDAD DEL FIDUCIARIO FRENTE A TERCEROS. DEBER DE INFORMACIÓN Y RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL NO LIMITADA EN CASO DE INCUMPLIRLO	93
7.1.8.	LA OBLIGACIÓN DE GESTIÓN FIDUCIARIO SUMINISTRA EL PUNTO DE CONEXIÓN A EFECTOS DE LAS NORMAS DE DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO	94
7.2.	OBLIGACION DEL FIDUCIARIO DE RENDIR CUENTAS.....	95
7.3.	OBLIGACION DE PAGAR REMUNERACION	96

8. OBLIGACIONES FINALES

8.1.	EXTINCION DEL FIDEICOMISO	99
8.2.	LA OBLIGACION DE TRANSMITIR LA PROPIEDAD PLENA AL FIDEICOMITENTE	100
8.3.	LA LIQUIDACION PRIVADA DEL FIDEICOMISO EN CASO DE CESACION DE PACOS	102

9. FUNCIONES Y MODALIDADES DEL FIDEICOMISO

9.1.	FUNCIONES	103
9.2.	EL FIDEICOMISO DE ADMINISTRACION Y DE INVERSION ..	106
9.3.	FIDEICOMISO DE GARANTIA	109
9.3.1.	CONCEPTO	109

9.3.2.	LA EXPLICACIÓN CONTRACTUALISTA Y LAS CONSIGUIENTES VENTAJAS PARA EL ACREEDOR	110
9.3.3.	LOS RIESGOS PARA EL DEUDOR Y LA REACCIÓN TUITIVA	111
9.3.4.	CONCLUSIONES	114
9.4.	FIDEICOMISO FINANCIERO	115

10. CONCLUSIONES

LA BUSQUEDA DEL AJUSTE CONCEPTUAL EN UNA NUEVA INSTANCIA DE CAMBIO	119
---	-----

TEXTO LEGAL

LEY 17.703 (LEY URUGUAYA)	121
LEY 24.441 (LEY ARGENTINA)	131
CODIGO CIVIL BRASILEIRO	136